

BRUSSELS HOOFDSTEDELIJK PARLEMENT

GEWONE ZITTING 2013-2014

25 FEBRUARI 2014

ONTWERP VAN ORDONNANTIE

**houdende oprichting van een Observatorium
van de referentieprijzen voor
de overheidsopdrachten binnen
de Economische en Sociale Raad van
het Brussels Hoofdstedelijk Gewest**

Memorie van toelichting

Inleiding

Deze ontwerpordonnantie bekrachtigt het op 12 juli 2012 door de Regering geformuleerde streven om binnen de Economische en Sociale Raad van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest een Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten op te richten.

De oprichting van het Observatorium gaat gepaard met de verplichting voor de lokale en gewestelijke aanbestedende overheden, die ressorteren onder de wetgeving, om bij het Observatorium advies in te winnen over het abnormale karakter van de prijzen die gehanteerd worden door de inschrijvers van een overheidsopdracht, met uitzondering van de opdrachten voor leveringen. Het abnormale karakter van de prijzen zal meer in het bijzonder beoordeeld worden in het licht van de voor de aanbestedende overheden geldende verplichting om toe te zien op de naleving van de federale en Europese wetgeving op de mededinging en vanuit het oogpunt van de naleving van de fiscale en sociale regelgeving.

De opdracht van het Observatorium zal erin bestaan :

1. op verzoek analyses uit te voeren, en dit zowel met het oog op de voorbereiding van de opdrachtdocumenten als bij de opvolging van de overheidsopdrachten en de toewijzing ervan;

PARLEMENT DE LA REGION DE BRUXELLES-CAPITALE

SESSION ORDINAIRE 2013-2014

25 FEVRIER 2014

PROJET D'ORDONNANCE

**portant création d'un Observatoire
des prix de référence dans
les marchés publics au sein du
Conseil économique et social
de la Région de Bruxelles-Capitale**

Exposé des motifs

Introduction

Le présent projet d'ordonnance confirme la volonté du Gouvernement, lors de sa séance du 12 juillet 2012, de créer un Observatoire des prix de référence des marchés publics au sein du Conseil économique et social de la Région de Bruxelles-Capitale.

La création de l'Observatoire aura pour corolaire d'imposer aux pouvoirs adjudicateurs publics locaux, et régionaux, tombant sous le coup de la législation de prendre l'avis de l'Observatoire sur le caractère anormal des prix remis par les soumissionnaires à un marché public, à l'exclusion des marchés publics de fournitures. Ce caractère anormal des prix sera plus spécialement apprécié au regard de l'obligation pour les pouvoirs adjudicateurs de veiller au respect des législations fédérales et européennes de la concurrence et du respect des dispositions fiscales et sociales.

L'Observatoire aura pour mission :

1. de fournir, sur sollicitation, toute analyse dans le cadre tant de la préparation des documents du marché que du suivi des marchés publics et de leurs attributions;

2. algemene adviezen voor te bereiden over de technische, en inzonderheid sociale en milieubepalingen, die opgenomen moeten worden in de opdrachtdocumenten voor opdrachten van werken of diensten, om zo een conforme toewijzing en uitvoering van de overheidsopdrachten in het Brussels Gewest te bevorderen;
3. toe te zien op de prijzen die in het licht van de mededinging tussen inschrijvers te beschouwen zijn als oneerlijk of frauduleus;
4. te sensibiliseren omtrent en kennis te verspreiden over abnormale prijzen bij overheidsopdrachten.

De ontwerppordonnantie biedt via het Observatorium ondersteuning voor de administratieve besluitvorming door vanuit een streven naar goed bestuur toe te zien op de naleving van de geldende wetgevingen.

Dit Observatorium vormt een van de belangrijkste doorbraken van deze ontwerppordonnantie en beoogt te voldoen aan een behoefte die zowel op gewestelijk als op lokaal niveau tot uiting is gebracht.

Commentaar bij de artikelen

HOOFDSTUK I Algemeen

Artikel 1

De verwijzing naar de bepalingen van artikel 39 van de Grondwet is verplicht op grond van artikel 8, tweede lid, van de bijzondere wet van 12 januari 1989 met betrekking tot de Brusselse instellingen.

Artikel 2

Met het oog op een goed begrip van de ordonnantie bevat dit artikel de definities van de begrippen die erin gebruikt worden.

Zo voorziet het in een beperkende definitie van wat in deze ordonnantie verstaan moet worden onder gewestelijke en lokale overheidsopdrachten, namelijk de overheidsopdrachten van de lokale en gewestelijke overheden die betrekking hebben op werken en diensten, met uitzondering dus van de opdrachten voor leveringen, die geen deel uitmaken van de ingevoerde regeling, aangezien de prijzen bij opdrachten voor leveringen gekenmerkt worden door een grotere overzichtelijkheid.

Verder wordt het begrip « abnormale prijzen » gedefinieerd door te verwijzen naar de bepalingen die in dit verband gelden in het kader van de federale wetgeving op prijsonderzoek bij overheidsopdrachten. De verstrekte definitie houdt tegelijk rekening met :

2. de préparer des avis généraux relatifs à l'insertion dans les documents du marché des marchés de travaux ou de service de clauses techniques, notamment sociales ou environnementales de nature à renforcer l'attribution et l'exécution conformes des marchés publics en région bruxelloise;
3. d'assurer une veille sur les prix relevant de politiques commerciales déloyales ou frauduleuses au regard de la concurrence entre soumissionnaires;
4. de sensibiliser, et diffuser des connaissances en matière de prix anormaux dans les marchés publics.

Le projet d'ordonnance offre une aide, par l'intermédiaire de l'Observatoire, à la prise de décision administrative en veillant au respect des législations applicables dans un souci de bonne administration.

Cet Observatoire constitue une des principales avancées du présent projet d'ordonnance et vise à répondre à un besoin exprimé tant au niveau régional que local.

Commentaire des articles

CHAPITRE I^{ER} Généralités

Article 1^{er}

Le renvoi aux dispositions de l'article 39 de la Constitution est imposé par l'article 8, alinéa 2, de la loi spéciale du 12 janvier 1989 relative aux institutions bruxelloises.

Article 2

Cet article comporte les définitions des termes qui seront utilisés dans le dispositif de manière à en faciliter la compréhension.

Notamment, est défini de manière restrictive ce qu'il faut entendre dans l'ordonnance par marchés publics régionaux et locaux, à savoir les marchés publics des pouvoirs publics locaux et régionaux dont l'objet porte sur des travaux et services, à l'exclusion donc des marchés de fournitures, que n'intègre pas le mécanisme institué, en raison de la lisibilité plus grande qui caractérise les marchés de fournitures quant aux prix qui y sont appliqués.

Par ailleurs, est définie par renvoi aux dispositions en vigueur à cet égard dans le cadre de la législation fédérale en matière de vérification des prix dans les marchés publics, la notion de « prix anormaux ». La définition donnée tient compte à la fois :

- De prijzen waarvan de aanbestedende overheid op eigen beslissing het abnormale karakter onderzoekt;
- De prijzen waarvan de aanbestedende overheid verplicht het abnormale karakter moet onderzoeken op grond van de voorschriften die haar door voormelde bepalingen zijn opgelegd, ongeacht of dit gebeurd is of niet. In het tweede geval zal het Observatorium zelf, wanneer het beschikt over het volledige dossier, of de instantie die toezicht uitoefent op de wettelijkheid van de beslissing van de aanbestedende overheid, wijzen op de prijzen waarvan de aanbestedende overheid het abnormale karakter verplicht moest onderzoeken.

Tot slot wordt tevens verwezen naar de « CPV-classificatie », de woordenlijst voor de classificatie van de overheidsopdrachten die opgenomen is in de Europese verordening 213/008, waarvan de toepassing door de aanbestedende overheden in ons recht is voorgeschreven door de omzendbrief van de kanselarij van de Eerste Minister van 27 augustus 2008.

HOOFDSTUK II
Het Observatorium van de referentieprijzen
voor de overheidsopdrachten
in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest

Artikel 3

Dit artikel legt de wettelijke basis vast om binnen de Economische en Sociale Raad van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest een Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten op te richten. Dit Observatorium vormt een van de belangrijkste doorbraken van deze ontwerpordonnantie en beoogt te voldoen aan een behoefte die zowel op gewestelijk als op lokaal niveau tot uiting is gebracht.

Artikel 4

Dit artikel bevat een opsomming van de taken die het Observatorium krijgt toegekend en wijst inzonderheid op diens rol om adviezen te verstrekken om ervoor te zorgen dat de federale wetgeving in verband met het onderzoek van abnormale prijzen wordt nageleefd. De ordonnantie maakt bij het uiteenzetten van deze opdrachten een onderscheid tussen de taken die verband houden met de gewestelijke overheidsopdrachten en die met betrekking tot de lokale overheidsopdrachten, welke onderworpen zijn aan de ordonnanties houdende regeling van het toezicht en waarbij erop gelet wordt dat er overeenstemming bestaat met de bepalingen die hierin vervat zijn.

Het Observatorium heeft onder meer als taak om verslag uit te brengen over de opdrachten die het uitvoert en bij het onderzoeken van de vastgestelde abnormale prijzen te oordelen over de weerslag die deze hebben op de naleving van

- Des prix dont le pouvoir adjudicateur a décidé d'interroger le caractère anormal;
- Des prix dont le pouvoir adjudicateur a l'obligation d'interroger le caractère anormal sur base des prescriptions que lui imposent les dispositions précitées, qu'il l'ait ou non fait. Dans le second cas de figure, l'Observatoire lui-même quand il dispose de l'ensemble du dossier, ou le contrôle de tutelle portant sur la légalité de la décision du pouvoir adjudicateur, veillera à relever les prix dont le pouvoir adjudicateur avait l'obligation d'interroger le caractère anormal.

Enfin, il y est également fait référence à la classification « CPV » vocabulaire de classification des marchés publics intégrés au règlement européen 213/008 dont dans notre droit la circulaire de la chancellerie du Premier Ministre du 27 août 2008 prescrit l'utilisation par les pouvoirs adjudicateurs.

CHAPITRE II
L'Observatoire des prix de référence
des marchés publics en
Région de Bruxelles-Capitale

Article 3

Cet article fonde la base légale pour la création d'un Observatoire des prix de référence des marchés publics au sein du Conseil économique et social de la Région de Bruxelles-Capitale. Cet Observatoire constitue une des principales avancées du présent projet d'ordonnance et vise à répondre à un besoin exprimé tant au niveau régional que local.

Article 4

Cet article dresse la liste des missions dévolues à l'Observatoire et notamment sa fonction d'avis, délivrés aux fins de faire respecter l'application de la législation fédérale en matière de vérification des prix anormaux. L'ordonnance fonde ces missions en distinguant celles relatives aux marchés publics régionaux et celles qui concernent les marchés publics locaux notamment soumis aux ordonnances de tutelle, et en tenant compte de l'articulation avec les dispositions de celles-ci.

L'Observatoire a notamment pour tâche de faire rapport des missions qu'il réalise et d'évaluer, quant à la vérification des prix anormaux constatés, l'impact de ceux-ci sur le respect des procédures légales dans l'attribution des mar-

de wettelijke procedures bij de toewijzing van de lokale en gewestelijke overheidsopdrachten, de uitvoering van de overheidsopdrachten, de naleving van de Europese en de federale wetgeving op de mededinging tussen de inschrijvers en de toepassing van de technische, en inzonderheid de sociale en milieubepalingen.

Het Observatorium is er tevens mee belast om hetzij op vrijwillige basis, hetzij op verzoek van de Gewestregering, al zijn know-how ter beschikking te stellen, en dit zowel bij de voorbereiding van de opdrachtdocumenten als bij de opvolging van de overheidsopdrachten en de toewijzing hiervan, om ervoor te zorgen dat de federale wetgeving in verband met het onderzoek van abnormale prijzen wordt nageleefd.

Daartoe dient het de nodige instrumenten te ontwikkelen en meer bepaald een gegevensbank met een overzicht van de prijzen die het bij de uitoefening van zijn opdrachten heeft geobserveerd.

Tot slot vervult het Observatorium, via de Economische en Sociale Raad van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, ook een algemene opdracht om te sensibiliseren omtrent en kennis te verspreiden over abnormale prijzen bij overheidsopdrachten.

Artikel 4, § 2 verwijst naar het feit dat de ordonnantie via de artikelen 7 en 8 de Regering toelaat om de opdrachten van het Observatorium nader te bepalen en met name de procedures vast te stellen voor het onderzoek van de ontwerpen van opdrachtdocumenten die door de lokale besturen overwogen worden en waarbij het initiatief rechtstreeks uitgaat van laatstgenoemden. De effectieve uitvoering van deze opdracht door het Observatorium is dus deels onderworpen aan de voorwaarde een nadere omschrijving te geven van het algemene kader voor de te volgen procedure en deze af te stemmen op de algemene bepalingen in verband met het toezicht, met inachtneming van de gemeentelijke autonomie.

Artikel 4, § 3 regelt de verplichting het Observatorium te informeren om het in staat te stellen zijn opdrachten uit te oefenen, met name voor wat betreft het verzamelen en verspreiden van de prijzen bij overheidsopdrachten.

Artikel 4, § 4 voorziet in een jaarlijkse informatieverplichting : het Observatorium richt jaarlijks via de Economische en Sociale Raad een activiteitenverslag aan de Regering. De Regering stuurt dit verslag, samen met haar eventuele bijkomende opmerkingen, binnen de 60 dagen na ontvangst door naar het Brussels Parlement.

Artikel 12 geeft een nadere omschrijving van de voorwaarden inzake vertrouwelijkheid en geheimhouding en, desgevallend, de anonimisering van de meegedeelde gegevens.

chés publics locaux et régionaux, l'exécution des marchés publics, le respect des législations européennes et fédérales en matière de concurrence entre les entreprises soumissionnaires, l'application des clauses techniques, notamment sociales et environnementales.

L'Observatoire est également chargé, soit sur base volontaire, soit à la demande du Gouvernement régional, d'apporter toute sa compétence dans le cadre tant de la préparation des documents du marché que du suivi des marchés publics et de leurs attributions, aux fins de faire respecter l'application de la législation fédérale en matière de vérification des prix anormaux.

Il doit pour ce faire développer les outils nécessaires et notamment une base de données recensant les prix observés dans le cadre de l'exercice de ses missions.

Enfin, l'Observatoire est également chargé, à travers le Conseil économique et social de la Région de Bruxelles-Capitale d'une mission générale de sensibilisation et de diffusion des connaissances en matière de prix anormaux dans les marchés publics.

L'article 4, § 2, renvoie au fait que l'ordonnance permet, à travers ses articles 7 et 8, au Gouvernement de préciser les missions de l'Observatoire et notamment de fixer les procédures pour l'examen de projets des documents du marché envisagés par les administrations locales et à l'initiative directe de celles-ci. La poursuite effective de cette mission par l'Observatoire est donc en partie subordonnée à une définition plus précise du cadre général de la procédure qu'elle suivra, notamment quant à son articulation avec les dispositions générales en matière de tutelle et au respect de l'autonomie communale.

L'article 4, § 3, organise l'obligation d'informer l'Observatoire, lui permettant d'exercer ses missions, notamment en matière de collecte et de diffusion des prix dans les marchés publics.

L'article 4, § 4, prévoit une obligation annuelle d'information : l'Observatoire adresse chaque année un rapport d'activités au Gouvernement, via le Conseil économique et social. Le Gouvernement transmet ce rapport, avec ses éventuelles observations complémentaires, endéans les 60 jours de sa réception au Parlement bruxellois.

L'article 12 précise plus strictement les conditions de confidentialité et de secret ainsi que, le cas échéant, de l'anonymisation des données communiquées.

Artikel 5

Dit artikel bepaalt dat het Observatorium de opdracht kan krijgen om de Gewestregering bij te staan bij het opvolgen van de eventuele uitwisseling van informatie en goede praktijken die ontwikkeld zijn door de verschillende voor overheidsopdrachten bevoegde overheden, en in het bijzonder van de eventuele voorstellen die tijdens het overleg tussen de federale en gefedereerde entiteiten geformuleerd zijn met betrekking tot de aanpassing van het wettelijk en reglementair toepassingsgebied van overheidsopdrachten en de controle op de uitvoering hiervan.

**HOOFDSTUK III
Inwinnen van adviezen en aanbevelingen
van het Observatorium over
gewestelijke overheidsopdrachten**

Dit hoofdstuk en het volgende geven een preciezere omschrijving van de specifieke adviesopdracht die aan het Observatorium is toegekend.

Artikel 6

Dit artikel bepaalt de mechanismen met betrekking tot de adviezen die de aanbestedende overheid moet of kan inwinnen in het kader van gewestelijke overheidsopdrachten.

Op de mogelijkheid om het Observatorium te vragen een advies uit te brengen over prijzen, staat geen beperking, noch qua bedrag van de opdracht noch qua termijn. Zo blijft de mogelijkheid om een dergelijk advies te vragen uitdrukkelijk behouden, ook al is de opdracht reeds toegewezen, bijvoorbeeld wanneer de aanbestedende overheid verwickeld raakt in een geschil over de toepassing van de prijzen tijdens de uitvoering van de opdracht.

Wanneer de aanbestedende overheid op basis van het in deze ordonnantie bepaalde bedrag van een opdracht of op basis van de lijst met overheidsopdrachten die gezagshalve onderworpen zijn aan het advies van het Observatorium, verplicht is het advies van het Observatorium in te winnen, moet het dit doen vooraleer zij overgaat tot de kennisgeving van de gunning.

Hieruit vloeit voort dat, ofschoon het advies van het Observatorium, zoals bepaald in artikel 11, niet bindend is, het inwinnen ervan wel verplicht kan zijn, wanneer dit een vormvereiste is alvorens de aanbestedende overheid haar gunningsbeslissing goedkeurt.

Het Observatorium dient een advies uit te brengen over de opdrachten waarvan het geraamde bedrag hoger ligt dan de met het oog op de bekendmaking aan het Observatorium vastgestelde prijzen en verder ook over bepaalde overheidsopdrachten die overeenstemmen met classificaties uit de

Article 5

Cet article prévoit que l'Observatoire peut se voir confier la mission d'assister le Gouvernement Régional dans le cadre du suivi des éventuels échanges d'informations et bonnes pratiques développées entre les différentes autorités compétentes en matière de marchés publics, et notamment les éventuelles propositions, dans le cadre des concertations entre les entités fédérale et fédérées quant aux adaptations des champs d'applications légales et réglementaires en matière de marchés publics et du contrôle d'exécution de ceux-ci.

**CHAPITRE III
De la sollicitation d'avis et de recommandations
de l'Observatoire dans le cadre
des marchés publics régionaux**

Ce chapitre et le suivant définissent de manière plus précise la mission spécifique d'avis dévolue à l'Observatoire.

Article 6

Cet article prévoit les mécanismes applicables aux avis que le pouvoir adjudicateur doit ou peut recueillir dans le cadre des marchés publics régionaux.

La faculté de réclamer un avis à l'Observatoire quant à des prix n'est ni limitée par un montant de marché ni par un délai. Ainsi, il est expressément conservé la faculté de demander cet avis alors même que le marché a d'ores et déjà été attribué, si le pouvoir adjudicateur rencontre un contentieux dans l'application des prix au cours de l'exécution du marché, par exemple.

Lorsqu'il en est requis obligatoirement, sur base de montants de marchés définis par la présente ordonnance ou de la liste de marchés publics soumis d'autorité à l'avis de l'Observatoire, le pouvoir adjudicateur doit demander l'avis de l'Observatoire avant toute notification d'attribution.

Il en résulte que si l'avis de l'Observatoire ne revêt aucun caractère contraignant, ainsi que le précise l'article 11, sa sollicitation peut quant à elle être contraignante lorsqu'elle est une forme requise avant l'adoption de sa décision d'attribution par le pouvoir adjudicateur.

Outre les marchés dont le montant estimatif dépasse les prix fixés pour la communication à l'Observatoire, sont soumis à l'avis de celui-ci certains marchés publics correspondant à des classifications du vocabulaire commun pour les marchés publics figurant sur la liste des comman-

gemeenschappelijke woordenlijst voor overheidsopdrachten welke voorkomen op de door de Regering op voorstel van de Economische en Sociale Raad bepaalde lijst van overheidsbestellingen waarvoor een groot risico bestaat op oneerlijke concurrentiepraktijken.

De ordonnantie eist dat voor de desbetreffende opdrachten alle prijzen ter advies worden voorgelegd aan het Observatorium.

Er wordt op gewezen dat hoewel de federale overheid krachtens de bijzondere wet als enige bevoegd is voor het vastleggen van de regels inzake mededinging en het opstellen van de algemene regels inzake overheidsopdrachten, uit diezelfde wet, de parlementaire werkzaamheden en arresten van het Grondwettelijk Hof (onder andere 79/92) volgt dat de Gewesten bevoegd zijn om een beleid te voeren dat aangepast is aan hun behoeften inzake overheidsopdrachten, voor zover het niet strijdig is met het normatief kader bepaald door de federale overheid, en verder dat de Gewesten hun bevoegdheden uitoefenen met inachtneming van het algemeen normatief kader van de economische unie en de monetaire eenheid, zoals vastgesteld door of krachtens de wet, en door of krachtens de internationale verdragen. De aan het Observatorium toegewezen opdracht is er meer bepaald op gericht de naleving van de federale en Europese normen ter zake te waarborgen.

§ 3 bepaalt de specifieke termijn voor het bezorgen van de adviezen en aanbevelingen van het Observatorium over gewestelijke overheidsopdrachten.

Wanneer het advies niet binnen de voormelde termijnen bezorgd wordt, wordt het geacht verkregen te zijn.

HOOFDSTUK IV

Inwinnen van adviezen en aanbevelingen van het Observatorium over een lokale overheidsopdracht

Artikel 7

Dit artikel integreert de adviesaanvraag bij het Observatorium in de bestaande procedure met betrekking tot de toezichtsmechanismen op de lokale aanbestedende overheden.

De Regering, die belast is met het toezicht, verzoekt het Observatorium, voor de gunningsbeslissingen die bij haar aanhangig worden gemaakt, een advies uit te brengen over de abnormale prijzen verbonden aan één of meerdere offertes die in het kader van deze opdracht zijn ingediend.

Er wordt teruggekoppeld naar de definitie van de abnormale prijs die opgenomen is in artikel 2 alsook naar de bespreking van dat artikel, die tegelijk een verwijzing inhouden naar de prijzen die door de aanbestedende overheid als abnormaal beschouwd zijn, moesten worden of hadden moeten zijn.

des publiques présentant un risque important de pratiques concurrentielles déloyales, et arrêtée par le Gouvernement sur proposition du Conseil économique et social.

Pour les marchés en question, l'ordonnance exige que l'ensemble des prix soient transmis pour avis à l'Observatoire.

On rappellera que si l'autorité fédérale est, en vertu de la Loi spéciale, seule compétente pour fixer les règles en matière de concurrence et établir les règles générales en matière de marchés publics, il résulte de la même loi et des travaux parlementaires et des arrêts de la Cour Constitutionnelle (entre autres 79/92), que les Régions sont compétentes pour mener des politiques adaptées à leur besoin en matière de marchés publics pour autant que celles-ci n'aillent pas à l'encontre du cadre normatif défini par l'autorité fédérale, et que par ailleurs, les Régions exercent leurs compétences dans le respect du cadre normatif général de l'union économique et de l'unité monétaire, tel qu'il est établi par ou en vertu de la loi, et par ou en vertu des traités internationaux. La mission confiée à l'Observatoire vise notamment à assurer le respect des normes fédérales et européennes en la matière.

Le § 3 détermine les délais spécifiques pour la transmission des avis et recommandations de l'Observatoire, portant sur des marchés publics régionaux.

Lorsque l'avis visé n'est pas transmis dans les délais précités, il est réputé acquis.

CHAPITRE IV

De la sollicitation d'avis et recommandations de l'Observatoire dans le cadre d'un marché public local

Article 7

Cet article présente l'intégration de la sollicitation d'un avis de l'Observatoire dans le cadre de la procédure existante des mécanismes de tutelle sur les pouvoirs adjudicateurs locaux.

Le Gouvernement, en charge de la tutelle, sollicite, pour les décisions d'attribution dont il est saisi, l'avis de l'Observatoire quant aux prix anormaux ressortissant à une ou plusieurs offres, déposées dans le cadre de ce marché.

On renverra à la définition du prix anormal portée par l'article 2 et à son commentaire, qui se réfèrent à la fois aux prix qui ont été, ont dû ou auraient dû être considérés comme anormaux par le pouvoir adjudicateur.

Verder dient het observatorium een advies uit te brengen over de opdrachten die naar het oordeel van de Regering gepaard gaan met abnormale prijzen en daarnaast ook over bepaalde overheidsopdrachten die overeenstemmen met classificaties uit de gemeenschappelijke woordenlijst voor overheidsopdrachten welke voorkomen op de door de Regering op voorstel van de Economische en Sociale Raad bepaalde lijst van overheidsbestellingen waarvoor een groot risico bestaat op oneerlijke concurrentiepraktijken.

De ordonnantie eist dat voor de desbetreffende opdrachten alle prijzen ter advies worden voorgelegd aan het Observatorium.

Paragraaf 2 bepaalt de termijnen voor het bezorgen van de adviezen en aanbevelingen van het Observatorium. Deze termijn bedraagt minstens 5 werkdagen, maar het is de Regering die bij haar adviesaanvraag vermeldt over welke termijn het Observatorium beschikt om dit advies te overhandigen, om zo een flexibelere behandeling mogelijk te maken van de dossiers waarvoor de toezichthoudende overheid de naleving van de eigen termijnen moet waarborgen.

Wanneer het advies niet binnen de voormelde termijnen bezorgd wordt, wordt het geacht verkregen te zijn.

Er wordt verwezen naar artikel 4, § 2, dat de Regering de mogelijkheid biedt om, met inachtneming van de bepalingen van de ordonnantie, deze procedures, hun onderlinge afstemming en de hieraan verbonden termijnen, alsook de modaliteiten voor het doorsturen van de stukken, te preciseren.

Artikel 8

Dit artikel voorziet – op voorwaarde dat deze bepaling van de ordonnantie ten uitvoer gebracht wordt bij besluit – in de mogelijkheid voor de aanbestedende overheid van een lokale overheidsopdracht om het Observatorium te vragen een advies uit te brengen over de prijzen van één of meerdere offertes die in het kader van deze opdracht zijn ingediend en die zij beschouwt, moest beschouwen of had moeten beschouwen als abnormaal.

Deze regeling die een facultatieve raadpleging van het Observatorium door de lokale aanbestedende overheden mogelijk maakt, behoort gepaard te gaan met een bijzondere afstemming op de geldende regelingen in verband met het toezicht en vergt derhalve de opmaak van een besluit.

In dit verband wordt tevens verwezen naar de bepalingen van artikel 4, § 2.

Tenzij de gunningsbeslissing reeds onderworpen is aan de bepalingen in verband met het toezicht en alvorens over te gaan tot de kennisgeving van de gunning, geldt voor de aanbestedende overheid van een lokale overheidsopdracht

Par ailleurs, outre les marchés dont le Gouvernement considère qu'ils présentent des prix anormaux, sont soumis à l'avis de l'observatoire certains marchés publics correspondant à des classifications du vocabulaire commun pour les marchés publics figurant sur la liste des commandes publiques présentant un risque important de pratiques concurrentielles déloyales, et arrêtée par le Gouvernement sur proposition du Conseil économique et social.

Pour les marchés en question, l'ordonnance exige que l'ensemble des prix soient transmis pour avis à l'Observatoire.

Le paragraphe 2 porte les délais pour la transmission des avis et recommandations de l'Observatoire. Ces délais sont de 5 jours ouvrables au minimum, mais c'est le Gouvernement qui, par sa sollicitation, indique quel est le délai dont dispose l'Observatoire aux fins de remettre son avis, et ce aux fins de permettre une plus grande souplesse dans le traitement des dossiers dont l'autorité de tutelle est comptable du respect de ses propres délais.

Lorsque l'avis visé n'est pas transmis dans les délais précités, il est réputé acquis.

Il est renvoyé à l'article 4, § 2, qui ouvre la possibilité, pour le gouvernement, dans le respect des dispositions de l'ordonnance, de préciser ces procédures, leurs articulations et délais qu'ils portent, les modalités de transmission des documents.

Article 8

Cet article prévoit – sous réserve de la mise en œuvre de cette disposition de l'ordonnance par voie d'arrêté – la faculté pour le pouvoir adjudicateur d'un marché public local de solliciter l'avis de l'Observatoire quant aux prix d'une ou plusieurs offres déposées dans le cadre de ce marché, et qu'il considère, a dû ou aurait dû considérer anormaux.

Ce dispositif permettant la consultation facultative de l'Observatoire par les pouvoirs adjudicateurs locaux suppose une articulation particulière avec les dispositifs en vigueur en matière de tutelle et impliquent dès lors cette intervention par voie d'arrêté.

Il est également renvoyé à cet égard aux dispositions de l'article 4, § 2.

Par ailleurs, de manière obligatoire cette fois, à moins que la décision d'attribution ne soit déjà soumise aux dispositions de tutelle et avant toute notification d'attribution, le pouvoir adjudicateur d'un marché public local doit, après

verder de verplichting om, na alle nodige verantwoordingen te hebben vergaard, het advies van het Observatorium in te winnen, wanneer de overheidsopdracht overeenstemt met de classificaties uit de gemeenschappelijke woordenlijst voor overheidsopdrachten welke voorkomen op de door de Regering bepaalde lijst van overheidsbestellingen waarvoor een groot risico bestaat op oneerlijke concurrentiepraktijken.

De ordonnantie eist dat voor de desbetreffende opdrachten alle prijzen ter advies worden voorgelegd aan het Observatorium.

HOOFDSTUK V Bepalingen die van toepassing zijn op alle adviesaanvragen

Artikel 9

Dit artikel beoogt te waarborgen dat de adviesaanvraag alle elementen bevat die nuttig zijn met het oog op de bezorging van het advies en dan met name de elementen die het dossier en de procedure van de overheidsopdracht onderbouwen.

Met het oog hierop moet in de adviesaanvraag tevens bepaald zijn welke personen aangesteld zijn voor het uitvoeren van alle prijsonderzoeken conform de wet van 15 juni 2006 op de overheidsopdrachten en de daarop betrekking hebbende uitvoeringsbesluiten. Hierbij wordt in het bijzonder bedoeld op de projectontwerpers die belast zijn met de opvolging en de uitvoering van de opdrachten voor werken.

Het artikel bepaalt dat « zonder afbreuk te doen aan de uitoefening van de opdrachten en verplichtingen van laatstgenoemden », dit wil zeggen aan de wettelijk of contractueel bepaalde verantwoordelijkheid van de personen die belast zijn met de onderzoeken, de aanbestedende overheid geacht wordt het Observatorium bij de adviesaanvraag een identieke onderzoeksopdracht toe te vertrouwen op basis van de voorschriften van artikel 21, § 2 van het koninklijk besluit van 15 juli 2011 betreffende de plaatsing van overheidsopdrachten in klassieke sectoren. Dit artikel beoogt ervoor te zorgen dat het Observatorium gerechtigd is om in naam van de aanbestedende overheid bij de inschrijver alle preciseringen en onderzoeken te eisen die de door dit artikel bedoelde opdrachthouders gerechtigd zijn te eisen.

Artikel 10

Dit artikel bepaalt dat gevraagd kan worden om de in het kader van voormelde mechanismen bedoelde termijnen te verlengen.

avoir recueilli l'ensemble des justifications nécessaires, solliciter l'avis de l'Observatoire lorsque le marché public correspond aux classifications du vocabulaire commun pour les marchés publics figurant sur la liste des commandes publiques présentant un risque important de pratiques concurrentielles déloyales, arrêtée par le Gouvernement.

Pour les marchés en question, l'ordonnance exige que l'ensemble des prix soient transmis pour avis à l'Observatoire.

CHAPITRE V Dispositions applicables à l'ensemble des sollicitations d'avis

Article 9

Cet article vise à assurer que la sollicitation d'avis comporte tous les éléments utiles à la remise de cet avis eu égard aux éléments circonscrivant le dossier et la procédure de marché public.

A cet égard, la demande d'avis précisera aussi quelles sont les personnes désignées aux fins d'effectuer toutes les vérifications des prix conformément à la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et ses arrêtés d'exécution. A cet égard, on vise en particulier les auteurs de projet en charge du suivi et de l'exécution des marchés de travaux.

L'article précise que « sans préjudice de l'exercice des missions et obligations de ces dernières », c'est-à-dire de la responsabilité qui incombe par la loi ou contractuellement aux personnes chargées des vérifications, par la sollicitation de l'Observatoire, le pouvoir adjudicateur est réputé confier à celui-ci une mission de vérification identique sur base de prescriptions de l'article 21, § 2, de l'Arrêté Royal du 15 juillet 2011 relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques. Cet article a pour but d'assurer que l'Observatoire sera fondé à réclamer au nom du pouvoir adjudicateur et auprès du soumissionnaire, l'ensemble des précisions et vérifications que les mandataires visés par cet article sont fondés à réclamer.

Article 10

Cet article prévoit qu'une prorogation des délais visés dans le cadre des mécanismes susvisés peut être sollicitée.

De verlenging wordt gevraagd door het Observatorium en kan niet geweigerd worden wanneer de doorgestuurde adviesaanvraag niet alle elementen bevatte die in het licht van de verstrekking van dit advies nuttig zijn.

Zij wordt eenmaal verkregen, vóór het verstrijken van de eerste termijn, en voor een duur van maximaal vijf werkdagen.

Artikel 11

Dit artikel bepaalt dat de adviezen van het Observatorium, ongeacht of deze vrijwillig of verplicht ingewonnen werden, niet bindend zijn.

Artikel 12

Dit artikel bepaalt dat het Observatorium zich moet houden aan het recht op het zakengeheim en het vertrouwelijke en anonieme karakter van de gegevens die het beheert, moet vrijwaren.

HOOFDSTUK VI

Wijziging van de ordonnanties betreffende het administratief toezicht

De artikelen 13, 14 en 15 integreren in respectievelijk de ordonnantie van 14 mei 1998 houdende regeling van het administratief toezicht op de gemeenten van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest; die van 19 juli 2001 houdende regeling van het administratief toezicht op de intercommunales van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest; en die van 19 juli 2001 houdende regeling van het administratief toezicht op de meergemeentelijke politiezones van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, een nieuwe gelijklopende paragraaf, die in de bepalingen met betrekking tot het administratief toezicht de nodige wettelijke grondslag vastlegt waardoor de akten van deze overheden die onderworpen zijn aan de in artikel 7 van de ordonnantie bedoelde adviezen, door of op verzoek van de Regering doorgestuurd kunnen worden naar het Observatorium.

In dit verband is het tevens nodig een wijziging aan te brengen in het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 21 maart 2011 om zo de nuttige machtigingen vast te leggen voor het doorsturen van deze akten door de administratieve diensten die belast zijn met het toezicht.

La prorogation est demandée par l'Observatoire auquel elle ne peut être refusée lorsque la demande d'avis transmise ne comportait tous les éléments utiles à cet avis.

Elle est obtenue une seule fois, avant l'expiration du premier délai, et pour une durée de cinq jours ouvrables maximum.

Article 11

L'article prévoit que, indifféremment, qu'ils aient été recueillis de manière volontaire ou obligatoire, les avis de l'Observatoire ne sont pas contraignants.

Article 12

L'article prévoit que l'Observatoire agit dans le respect du droit au secret des affaires et doit préserver la confidentialité et l'anonymat des données qu'il gère.

CHAPITRE VI

Modification des ordonnances en matière de tutelle administrative

Les articles 13, 14 et 15 intègrent respectivement aux ordonnances du 14 mai 1998 organisant la tutelle administrative sur les communes de la Région de Bruxelles-Capitale; du 19 juillet 2001 organisant la tutelle administrative sur les intercommunales de la Région de Bruxelles-Capitale; et du 19 juillet 2001 organisant la tutelle administrative sur les zones de police pluricomunales de la Région de Bruxelles-Capitale, un nouveau paragraphe au libellé similaire intégrant au dispositions de la tutelle administrative le fondement légal nécessaire à la transmission à l'Observatoire, par le Gouvernement ou à l'invitation du Gouvernement, des actes de ces autorités soumis aux avis visés à l'article 7 de l'ordonnance.

A cet égard, une modification corolaire de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 21 mars 2011 sera nécessaire aux fins de constituer les habilitations utiles à ces transmissions par les services administratifs en charge de la tutelle.

HOOFDSTUK VII
Overgangsbepaling

Artikel 16

Dit artikel bekrachtigt de progressieve mechanismen voor de inwerkingtreding van de in de ordonnantie vervatte bepalingen voor de huidige overheidsopdrachten- en toezichtsprocedures.

De Minister-President van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering bevoegd voor de Plaatselijke Besturen, Ruimtelijke Ordening, Monumenten en Landschappen en Openbare Nethheid,

Rudi VERVOORT

De Minister belast met Tewerkstelling, Economie, Buitenlandse Handel en Wetenschappelijk Onderzoek,

Céline FREMAULT

CHAPITRE VII
Disposition transitoire

Article 16

Cet article consacre les mécanismes progressifs d'entrée en vigueur des dispositions de l'ordonnance pour les procédures de marchés publics et de tutelle en cours.

Le Ministre-Président du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale chargé des Pouvoirs locaux, de l'Aménagement du territoire, des Monuments et Sites et de la Propreté publique,

Rudi VERVOORT

La Ministre chargée de l'Emploi, de l'Economie, du Commerce extérieur et de la Recherche scientifique,

Céline FREMAULT

VOORONTWERP VAN ORDONNANTIE ONDERWORPEN AAN HET ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

VOORONTWERP VAN ORDONNANTIE

**houdende oprichting van een Observatorium van
de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten
binnen de Economische en Sociale Raad van
het Brussels Hoofdstedelijk Gewest**

De Brusselse Hoofdstedelijke Regering;

Op voorstel van de Minister-President van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering bevoegd voor de Plaatselijke Besturen, Ruimtelijke Ordening, Monumenten en Landschappen en Openbare Netheid,

Na beraadslaging,

BESLUIT :

De Minister-President van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering bevoegd voor de Plaatselijke Besturen, Ruimtelijke Ordening, Monumenten en Landschappen en Openbare Netheid, is ermee belast bij het Brussels Hoofdstedelijk Parlement het ontwerp van ordonnantie in te dienen waarvan de tekst hierna volgt :

HOOFDSTUK I Algemeen

Artikel 1

Deze ordonnantie regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 39 van de Grondwet.

Artikel 2

In deze ordonnantie verstaat men onder :

- 1° « economische en sociale raad » : de Economische en Sociale Raad van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, ingesteld door de ordonnantie van 8 september 1994;
- 2° « gewestelijke overheidsopdracht » : de overheidsopdracht voor aanneming van werken of diensten in de zin van de wet van 15 juni 2006 betreffende overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten, en waarvoor de aanbestedende overheid het Brussels Hoofdstedelijk Gewest is of één van de publiekrechtelijke instellingen die door het Gewest zijn opgericht om te voldoen aan behoeften van algemeen belang;
- 3° « lokale overheidsopdracht » : de overheidsopdracht voor aanneming van werken of diensten in de zin van de wet van 15 juni 2006 betreffende overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten, en waarvoor de aanbestedende overheid een lokaal bestuur is;

Onder lokaal bestuur verstaat men de gemeente, het autonome gemeente-bedrijf, de intercommunale en de meergemeentelijke politiezone van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest;

AVANT-PROJET D'ORDONNANCE SOUMIS À L'AVIS DU CONSEIL D'ETAT

AVANT-PROJET D'ORDONNANCE

**portant création d'un Observatoire
des prix de référence dans les marchés publics
au sein du Conseil économique et social
de la Région de Bruxelles-Capitale**

Le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale,

Sur la proposition du Ministre-Président du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale chargé des Pouvoirs locaux, de l'Aménagement du territoire, des Monuments et Sites et de la Propreté publique,

Après délibération,

ARRETE :

Le Ministre-Président du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale chargé des Pouvoirs locaux, de l'Aménagement du territoire, des Monuments et Sites et de la Propreté publique, est chargé de présenter au Parlement de la Région de Bruxelles-Capitale, le projet d'ordonnance dont la teneur suit :

CHAPITRE I^{ER} Généralités

Article 1^{er}

La présente ordonnance règle une matière visée à l'article 39 de la Constitution.

Article 2

Dans la présente ordonnance, on entend par :

- 1° « conseil économique et social » : le Conseil économique et social de la Région de Bruxelles-Capitale, institué par l'ordonnance du 8 septembre 1994;
- 2° « marché public régional » : le marché public de travaux ou de service au sens de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, fournitures et de services, et dont le pouvoir adjudicateur est la Région de Bruxelles-Capitale ou l'un des organismes de droit public créés par la Région pour satisfaire des besoins d'intérêt général;
- 3° « marché public local » : le marché public de travaux ou de service au sens de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, fournitures et de services, et dont le pouvoir adjudicateur est une administration locale.

Par administration locale, on entend la commune, la régie communale autonome, l'intercommunale et la zone de police pluricommunale de la Région de Bruxelles Capitale;

- 4° « toezicht op de lokale besturen » : het geheel van toezichtsmechanismen op de beslissingen van de lokale besturen die aan de Regering zijn toegewezen krachtens de ordonnantie van 14 mei 1998 houdende regeling van het administratief toezicht op de gemeenten van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, die van 19 juli 2001 houdende regeling van het administratief toezicht op de intercommunales van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en die van 19 juli 2001 houdende regeling van het administratief toezicht op de meergemeentelijke politiezones van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest;
- 5° « abnormale prijzen en handelspraktijken » : de prijzen en de daarop invloed hebbende handelspraktijken die, in de zin van de artikelen 21 en 99 van het koninklijk besluit van 15 juli 2011 betreffende de plaatsing van overheidsopdrachten in de klassieke sectoren, de aanbestedende overheid abnormaal laag lijken in verhouding tot de uit te voeren prestaties of werken, of die zij als abnormaal laag moet of had moeten beschouwen;
- 6° « samenstelling en verantwoording van de prijs » : het geheel van elementen en verantwoordingen, zoals respectievelijk bedoeld door de artikelen 19 en 21, § 3, van het koninklijk besluit van 15 juli 2011 betreffende de plaatsing van overheidsopdrachten in de klassieke sectoren, die toelaten om te bepalen en te verklaren wat in een geboden prijs het aandeel is van de geleverde producten, het vervoer en de te verrichten en uit te voeren prestaties teneinde na te gaan of deze prijs juist is en overeenstemt met de technische bepalingen van de overheidsopdracht;
- 7° « classificatie uit de gemeenschappelijke woordenlijst voor overheidsopdrachten » : classificaties die tot doel hebben het voorwerp van een overheidsopdracht te bepalen en die in de Europese wetgeving zijn opgenomen via de verordening (EG) nr. 213/2008.

HOOFDSTUK II

Het Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest

Artikel 3

Binnen de Economische en Sociale Raad wordt een Observatorium opgericht van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten van werken en diensten in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest (afgekort : het Observatorium).

Artikel 4 :

§ 1. – Het Observatorium wordt belast met de volgende opdrachten :

- 1° op grond van de motieven die volgens het Observatorium ten grondslag liggen aan de abnormale prijsaanbieding, algemene adviezen voorbereiden over de technische, en inzonderheid sociale en milieubepalingen, die opgenomen moeten worden in de bestekken voor opdrachten van werken of diensten, om zo, in het licht van de Europese en federale wetgeving inzake eerlijke en transparante mededinging van de inschrijvende bedrijven, een conforme toewijzing en uitvoering van de overheidsopdrachten in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest te bevorderen;
- 2° op verzoek van de aanbestedende overheid van een gewestelijke overheidsopdracht, van de Gewestregering in het kader van de uitoefening van het toezicht op de lokale besturen of van een aanbestedende overheid in het kader van de in artikel 8 bedoelde procedure, analyses uitvoeren over prijzen en handelspraktijken die gehanteerd worden door inschrijvers op overheidsopdrachten in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, wanneer de aanbestedende overheid redenen heeft om het abnormale karakter van de voorgestelde prijzen in vraag te stellen;
- 3° in het licht van de Europese en federale wetgeving ter zake, toezien op de prijzen en handelspraktijken die in het licht van de mededinging

- 4° « tutelle sur les administrations locales » : ensemble des mécanismes de tutelle attribués au Gouvernement sur les décisions des administrations locales, en vertu des ordonnances du 14 mai 1998 organisant la tutelle administrative sur les communes de la Région de Bruxelles-Capitale, du 19 juillet 2001 organisant la tutelle administrative sur les intercommunales de la Région de Bruxelles-Capitale, et du 19 juillet 2001 organisant la tutelle administrative sur les zones de police pluricommunales de la Région de Bruxelles-Capitale;
- 5° « prix et pratiques commerciales anormaux » : les prix et les pratiques commerciales qui influent sur ces prix qui, au sens des articles 21 et 99 de l'Arrêté Royal du 15 juillet 2011 relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques, paraissent au pouvoir adjudicateur anormalement bas par rapport aux prestations ou aux travaux à exécuter, ou dont il doit considérer ou aurait dû considérer qu'ils sont anormalement bas;
- 6° « composition et justification du prix » : ensemble des éléments et justifications tels que visés respectivement par les articles 19 et 21, § 3, de l'Arrêté Royal du 15 juillet 2011 relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques, et utiles à déterminer et expliquer, dans un prix offert, notamment la part relative aux produits fournis, au transport et aux prestations d'exécution et de mise en œuvre de manière à en vérifier l'exactitude et la conformité aux clauses techniques du marché public;
- 7° « classification du vocabulaire commun pour les marchés publics » : classifications servant à définir l'objet d'un marché public, intégrées à la législation européenne par le règlement (CE) n° 213/2008.

CHAPITRE II

L'Observatoire des prix de référence des marchés publics en Région de Bruxelles-Capitale

Article 3

Il est institué, au sein du Conseil économique et social, un Observatoire des prix de référence des marchés publics de travaux et de services en Région de Bruxelles-Capitale (en abrégé : l'Observatoire).

Article 4

§ 1^{er}. – L'Observatoire est chargé des missions suivantes :

- 1° préparer, au regard des motifs identifiés par l'Observatoire comme ayant abouti à l'offre de prix anormaux, des avis généraux relatifs à l'insertion dans les cahiers des charges de marchés de travaux ou de service, de clauses techniques, notamment sociales ou environnementales de nature à renforcer, au regard des législations notamment européennes et fédérales en matière de concurrence loyale et transparente des entreprises soumissionnaires, l'attribution et l'exécution conforme des marchés publics en Région Bruxelles-Capitale;
- 2° sur sollicitation du pouvoir adjudicateur d'un marché public régional, du Gouvernement régional dans le cadre de l'exercice de la tutelle sur les administrations locales ou d'un pouvoir adjudicateur dans le cadre de la procédure visée à l'article 8, fournir toute analyse relative à des prix et pratiques commerciales soumissionnés dans le cadre des marchés publics en Région de Bruxelles-Capitale, lorsque le pouvoir adjudicateur a des raisons d'interroger le caractère anormal des prix proposés;
- 3° au regard des législations notamment européennes et fédérales en la matière, assurer une veille sur les prix et pratiques commerciales rele-

tussen inschrijvers op gewestelijke en lokale overheidsopdrachten, te beschouwen zijn als oneerlijk of frauduleus, en in dit verband tevens een gegevensbank ontwikkelen met een overzicht van de prijzen en handelspraktijken die het in het kader van de uitoefening van zijn opdrachten geobserveerd heeft;

- 4° sensibiliseren omtrent en kennis verspreiden over prijzen en handelspraktijken en optreden als tussenschakel tussen de aanbestedende overheden en de representatieve organisaties van de privé-sectoren vanuit een streven naar eerlijke mededinging tussen de inschrijvers en een conforme uitvoering van de overheidsbestellingen.

§ 2. – De Regering kan bij wege van een besluit de in deze ordonnantie vastgelegde opdrachten nader bepalen en uitbreiden. Zij kan meer bepaald, overeenkomstig de bepalingen vervat in de artikelen 7 en 8, bijkomende bepalingen vastleggen in verband met het onderzoek door het Observatorium van de prijs-aanbiedingen die kaderen in lokale overheidsopdrachten.

§ 3. – Onverminderd de regelgeving betreffende de openbaarheid van bestuur, verstrekken de betrokken overheden het Observatorium, spontaan of op verzoek van laatstgenoemde, de gegevens die het nodig heeft om zijn opdrachten uit te oefenen, en inzonderheid de met redenen omklede beslissingen inzake de gunning van een lokale of gewestelijke overheidsopdracht waarvoor een advies gevraagd is, alsook de verslagen of proces-verbaal van tenuitvoerlegging, wanneer deze van belang zijn voor de opdrachten van het Observatorium.

§ 4. – Het binnen de Economische en Sociale Raad van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest opgerichte Observatorium bezorgt jaarlijks een activiteiten-verslag aan de Regering, die dit binnen 60 dagen na ontvangst doorstuurt naar het Brussels Parlement.

Artikel 5

Het Observatorium kan samenwerken met gelijkaardige instellingen die bestaan in België, in andere staten en op het niveau van de Europese Unie.

HOOFDSTUK III

Inwinnen van adviezen en aanbevelingen van het Observatorium over een gewestelijke overheidsopdracht

Artikel 6

§ 1. – De aanbestedende overheid van een gewestelijke overheidsopdracht kan, na alle nodige verantwoordingen te hebben vergaard, het Observatorium verzoeken een advies uit te brengen over de abnormale prijzen en handelspraktijken verbonden aan één of meerdere offertes die in het kader van deze opdracht zijn ingediend.

§ 2. – Alvorens de gunning ter kennis te brengen, moet de aanbestedende overheid van een gewestelijke overheidsopdracht, na alle nodige verantwoordingen te hebben vergaard en wanneer deze verantwoordingen niet volstaan om dit abnormale karakter te verklaren, het Observatorium verzoeken een advies uit te brengen :

- 1° over de abnormale prijzen en handelspraktijken verbonden aan één of meerdere offertes die in het kader van deze opdracht zijn ingediend, wanneer het gaat om een opdracht van diensten waarvan het bedrag geraamd wordt op meer dan 85.000 euro exclusief belasting op de toegevoegde waarde;
- 2° over de abnormale prijzen en handelspraktijken verbonden aan één of meerdere offertes die in het kader van deze opdracht zijn ingediend, wanneer het gaat om een opdracht van werken waarvan het bedrag geraamd wordt op meer dan 250.000 euro exclusief belasting op de toegevoegde waarde;

vant de politiques commerciales déloyales ou frauduleuses au regard des concurrences entre soumissionnaires dans le cadre des marchés publics régionaux et locaux, en ce compris la création d'une base de données recensant les prix et pratiques commerciales observées dans le cadre de l'exercice de ses missions.

- 4° sensibiliser et diffuser les connaissances en matière de prix et pratiques commerciales, et assurer une intermédiation entre les pouvoirs adjudicateurs et les organisations représentatives des secteurs privés dans la poursuite d'un objectif de concurrence loyale des soumissionnaires et d'exécution conforme des commandes publiques.

§ 2. – Le Gouvernement peut, par voie d'arrêté, préciser et renforcer les missions fixées par la présente ordonnance. Il peut notamment, conformément aux dispositions inscrites aux articles 7 et 8, fixer des dispositions complémentaires, organisant l'examen des prix offerts dans le cadre de marchés publics locaux par l'Observatoire.

§ 3. – Sans préjudice de la réglementation en matière de publicité de l'administration, les autorités concernées fournissent à l'Observatoire, spontanément ou à la demande de ce dernier, les informations nécessaires à l'exercice de ses missions, et notamment les décisions motivées d'attribution des marchés publics locaux et régionaux pour lesquels son avis a été sollicité, ainsi que les rapports ou procès-verbaux d'exécutions lorsque ceux-ci présentent un intérêt pour les missions de l'Observatoire.

§ 4. – L'Observatoire, institué au sein du Conseil économique et social de la Région de Bruxelles-Capitale, adresse chaque année un rapport d'activités au Gouvernement, qui le transmet endéans les 60 jours de sa réception au Parlement bruxellois.

Article 5

L'Observatoire peut collaborer avec les organismes similaires existant en Belgique, dans d'autres états et au niveau de l'Union européenne.

CHAPITRE III

De la sollicitation d'avis et recommandations de l'Observatoire dans le cadre d'un marché public régional

Article 6

§ 1^{er}. – Le pouvoir adjudicateur d'un marché public régional peut, après avoir recueilli l'ensemble des justifications nécessaires, solliciter l'avis de l'Observatoire quant aux prix et pratiques commerciales anormaux ressortissant à une ou plusieurs offres, déposées dans le cadre de ce marché.

§ 2. – Avant toute notification d'attribution, le pouvoir adjudicateur d'un marché public régional doit, après avoir recueilli l'ensemble des justifications nécessaires et lorsque ces justifications sont insuffisantes à expliquer ce caractère anormal, solliciter l'avis de l'Observatoire :

- 1° quant aux prix et pratiques commerciales anormaux ressortissant à une ou plusieurs offres déposées dans le cadre de ce marché, lorsque le marché en question constitue un marché de services dont le montant estimé dépasse 85.000 euros hors taxe sur la valeur ajoutée;
- 2° quant aux prix et pratiques commerciales anormaux ressortissant à une ou plusieurs offres déposées dans le cadre de ce marché, lorsque le marché en question constitue un marché de travaux dont le montant estimé dépasse 250.000 euros hors taxe sur la valeur ajoutée;

3° over alle prijzen en handelspraktijken verbonden aan de ingediende offertes, wanneer de overheidsopdracht overeenstemt met de classificaties uit de gemeenschappelijke woordenlijst voor overheidsopdrachten welke voorkomen op de door de Regering op voorstel van de Economische en Sociale Raad bepaalde lijst van overheidsbestellingen waarvoor een groot risico bestaat op oneerlijke concurrentiepraktijken.

§ 3. – De door het Observatorium uitgebrachte adviezen en aanbevelingen over gewestelijke overheidsopdrachten worden aan de aanbestedende overheden die hierom verzocht hebben, bezorgd :

1° binnen de vijftien dagen na de dag waarop een advies gevraagd is over de prijzen en handelspraktijken die gehanteerd worden door een inschrijver op een opdracht van diensten;

2° binnen de vijftientig dagen na de dag waarop een advies gevraagd is over de prijzen en handelspraktijken die gehanteerd worden door een inschrijver op een opdracht van werken;

Wanneer het in deze paragraaf bedoelde advies niet binnen de voormelde of desgevallend conform de in artikel 10 vervatte bepalingen verlengde termijn wordt bezorgd, wordt het geacht verkregen te zijn.

§ 4. – Overeenkomstig de bepalingen van artikel 3, § 3, bezorgt de aanbestedende overheid van een gewestelijke overheidsopdracht het Observatorium ter informatie de offertes en verkregen verantwoordingen met betrekking tot de abnormale prijzen en handelspraktijken, die dit abnormale karakter naar haar oordeel afdoende verklaren.

HOOFDSTUK IV

Inwinnen van adviezen en aanbevelingen van het Observatorium over een lokale overheidsopdracht

Artikel 7

§ 1. – De Regering verzoekt het Observatorium voor de gunningsbeslissingen die bij haar aanhangig gemaakt worden in het kader van het toezicht op de lokale overheidsopdrachten, een advies uit te brengen :

1° over de abnormale prijzen en handelspraktijken verbonden aan één of meerdere offertes die in het kader van deze opdracht zijn ingediend;

2° over alle prijzen en handelspraktijken verbonden aan de ingediende offertes, wanneer de overheidsopdracht overeenstemt met de classificaties uit de gemeenschappelijke woordenlijst voor overheidsopdrachten welke voorkomen op de door de Regering op voorstel van de Economische en Sociale Raad bepaalde lijst van overheidsbestellingen waarvoor een groot risico bestaat op oneerlijke concurrentiepraktijken.

§ 2. – De adviezen en aanbevelingen van het Observatorium over lokale overheidsopdrachten worden aan de Regering die hierom verzoekt, bezorgd binnen de door laatstgenoemde bepaalde termijn en minstens vijf werkdagen te rekenen van de dag volgend op die van de indiening van de aanvraag.

§ 3. – Wanneer het in de vorige paragraaf bedoelde advies niet binnen de vastgestelde of desgevallend conform de in artikel 10 vervatte bepalingen verlengde termijn wordt bezorgd, wordt het geacht verkregen te zijn.

Artikel 8

§ 1. – Onverminderd de in artikel 7 vervatte bepalingen kan de aanbestedende overheid van een lokale overheidsopdracht, onder de voorwaarden en binnen de termijnen die de Regering bepaalt :

3° quant à l'ensemble des prix et pratiques commerciales ressortissant aux offres déposées, lorsque le marché public correspond aux classifications du vocabulaire commun pour les marchés publics figurant sur la liste des commandes publiques présentant un risque important de pratiques concurrentielles déloyales, arrêtée par le Gouvernement sur proposition du Conseil économique et social.

§ 3. – Les avis et recommandations de l'Observatoire portant sur des marchés publics régionaux sont transmis aux pouvoirs adjudicateurs qui les sollicitent :

1° dans les quinze jours à dater du jour où elle a été transmise pour la demande d'avis relative aux prix et pratiques commerciales soumis dans le cadre d'un marché de services;

2° dans les vingt-cinq jours à dater du jour où elle a été transmise pour la demande d'avis relative aux prix et pratiques commerciales soumis dans le cadre d'un marché de travaux.

Lorsque l'avis visé au présent paragraphe n'est pas transmis dans les délais précités, le cas échéant, prorogés conformément aux dispositions prévues à l'article 10, il est réputé acquis.

§ 4. – Conformément aux dispositions de l'article 3, § 3, le pouvoir adjudicateur d'un marché public régional transmet pour information à l'Observatoire, les offres et justifications obtenues quant aux prix et pratiques commerciales anormaux dont il a considéré qu'elles étaient suffisantes à expliquer ce caractère anormal.

CHAPITRE IV

De la sollicitation d'avis et recommandations de l'Observatoire dans le cadre d'un marché public local

Article 7

§ 1^{er}. – Le Gouvernement, pour les décisions d'attribution dont il est saisi dans l'exercice de la tutelle sur les marchés publics locaux, sollicite l'avis de l'Observatoire :

1° quant aux prix et pratiques commerciales anormaux ressortissant à une ou plusieurs offres déposées dans le cadre de ce marché;

2° quant à l'ensemble des prix et pratiques commerciales ressortissant aux offres déposées lorsque le marché public correspond aux classifications du vocabulaire commun pour les marchés publics figurant sur la liste des commandes publiques présentant un risque important de pratiques concurrentielles déloyales, arrêtée par le Gouvernement sur proposition du Conseil économique et social.

§ 2. – Les avis et recommandations de l'Observatoire portant sur des marchés publics locaux sont transmis au Gouvernement qui les sollicite, dans les délais que détermine ce dernier, et au moins cinq jours ouvrables à dater du lendemain de sa demande.

§ 3. – Lorsque l'avis visé au précédent paragraphe n'est pas transmis dans les délais fixés, le cas échéant, prorogés conformément aux dispositions prévues à l'article 10, il est réputé acquis.

Article 8

§ 1^{er}. – Sans préjudice des dispositions visées à l'article 7, aux conditions et dans les délais que détermine le Gouvernement, le pouvoir adjudicateur d'un marché public local :

- 1° via de Regering het Observatorium verzoeken een advies uit te brengen over de abnormale prijzen en handelspraktijken van één of meerdere offertes die in het kader van deze opdracht zijn ingediend;
- 2° moet zij, alvorens de gunning ter kennis te brengen en na alle nodige verantwoordingen te hebben vergaard, via de Regering het Observatorium verzoeken een advies uit te brengen over de in de ingediende offertes vastgestelde prijzen en handelspraktijken, wanneer de overheidsopdracht overeenstemt met de classificaties uit de gemeenschappelijke woordenlijst voor overheidsopdrachten welke voorkomen op de door de Regering bepaalde lijst van overheidsbestellingen waarvoor een groot risico bestaat op oneerlijke concurrentiepraktijken.

§ 2. – Wanneer de in de vorige paragraaf bedoelde adviezen niet binnen de vastgestelde of desgevallend conform de in artikel 10 vervatte bepalingen verlengde termijn worden bezorgd, worden zij geacht verkregen te zijn.

HOOFDSTUK IV

Bepalingen die van toepassing zijn op alle adviesaanvragen

Artikel 9

Wanneer de aanbestedende overheid van een gewestelijke of lokale overheidsopdracht bij het Observatorium een advies inwint :

- 1° dient zij te preciseren welke personen aangesteld zijn voor het uitvoeren van alle prijsonderzoeken conform de wet van 15 juni 2006 op de overheidsopdrachten en de daarop betrekking hebbende uitvoeringsbesluiten.

Zonder afbreuk te doen aan de uitoefening van de opdrachten en verplichtingen van deze laatsten en aan de verantwoordelijkheid die zij dragen, wordt de aanbestedende overheid bij een vrijwillige of verplichte adviesaanvraag geacht het Observatorium een onderzoeksoopdracht toe te vertrouwen, zoals bepaald is in artikel 21, § 2, van het koninklijk besluit van 15 juli 2011 betreffende de plaatsing van overheidsopdrachten in klassieke sectoren;

- 2° dient zij alle stukken te bezorgen die nuttig zijn met het oog op de voorbereiding van het advies van het Observatorium en inzonderheid de uittreksels uit het bestek en de technische bepalingen waardoor de producten, diensten en uitvoeringen met een abnormale prijs omschreven worden, de prijslijsten, meetstaten, verslagen van de projectontwerper en alle van de inschrijver verkregen verantwoordingen met betrekking tot de prijzen en de samenstelling ervan, conform artikel 21, § 3, van de wet van 15 juni 2006 op de overheidsopdrachten.

Artikel 10

De in de artikelen 6, § 3, 7, § 2, en 8, § 2, bedoelde termijnen worden verlengd, wanneer de doorgestuurde adviesaanvraag niet de elementen bevatte die in het licht van de verstrekking van dit advies nuttig zijn en na kennisgeving door het Observatorium, voordat de eerste termijn verstrijkt. Deze verlenging kan slechts eenmaal verworven worden en dit voor een duur van maximaal vijf dagen te rekenen vanaf de ontvangst van het volledige dossier.

Artikel 11

De adviezen van het Observatorium zijn niet bindend, ongeacht of zij vrijwillig of verplicht werden ingewonnen.

Artikel 12

Het Observatorium houdt zich aan het recht op het zakelijke geheim en mag deze gegevens slechts gebruiken voor andere doeleinden, wanneer

- 1° peut solliciter du Gouvernement l'avis de l'Observatoire quant aux prix et pratiques commerciales anormaux d'une ou plusieurs offres déposées dans le cadre de ce marché;

- 2° doit, avant toute notification d'attribution et après avoir recueilli l'ensemble des justifications nécessaires, solliciter auprès du Gouvernement l'avis de l'Observatoire quant aux prix et pratiques commerciales ressortissant aux offres déposées, lorsque le marché public correspond aux classifications du vocabulaire commun pour les marchés publics figurant sur la liste des commandes publiques présentant un risque important de pratiques concurrentielles déloyales, arrêtée par le Gouvernement.

§ 2. – Lorsque les avis visés au précédent paragraphe ne sont pas transmis dans les délais fixés, le cas échéant, prorogés conformément aux dispositions prévues à l'article 10, ils sont réputés acquis.

CHAPITRE IV

Dispositions applicables à l'ensemble des sollicitations d'avis

Article 9

En sollicitant l'avis de l'Observatoire, le pouvoir adjudicateur du marché public régional ou local :

- 1° précisera quelles sont les personnes désignées aux fins d'effectuer toutes les vérifications des prix conformément à la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à ses arrêtés d'application.

Sans préjudice de l'exercice des missions et obligations de ces dernières ainsi que de la responsabilité qui leur incombe, par la sollicitation, volontaire ou obligatoire, de l'Observatoire, le pouvoir adjudicateur est réputé confier à celui-ci une mission de vérification telle que le prévoient les dispositions de l'article 21, § 2, de l'Arrêté Royal du 15 juillet 2011 relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques;

- 2° joindra l'ensemble des pièces utiles à la préparation de l'avis de l'Observatoire et notamment, les extraits du cahier des charges et les clauses techniques définissant les produits, services et mises en œuvre dont le prix est anormal, les bordereaux de prix, métrés, rapports de l'auteur de projet, et l'ensemble des justifications obtenues auprès du soumissionnaire quant aux prix et à leurs compositions, conformément à l'article 21, § 3, de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics.

Article 10

Les délais visés aux articles 6, § 3, 7, § 2, et 8, § 2, sont prorogés, lorsque la demande d'avis transmise ne comportait pas les éléments utiles à cet avis et sur notification de l'Observatoire, avant l'expiration du premier délai. Cette prorogation ne sera acquise qu'une seule fois et pour une durée de cinq jours au plus à dater de la réception du dossier complet.

Article 11

Qu'ils aient été recueillis de manière volontaire ou obligatoire, les avis de l'Observatoire ne sont pas contraignants.

Article 12

L'Observatoire agit dans le respect du droit au secret des affaires et ne pourra utiliser ces données à d'autres fins que celles qui ressortent à

deze ressorteren onder de uitoefening van de opdrachten die het krachtens deze ordonnantie toegewezen heeft gekregen.

De adviezen en aanbevelingen van het Observatorium worden vertrouwelijk bezorgd aan de aanbestedende overheden die hierom verzocht hebben.

Zolang de aanbestedende overheid geen beslissing genomen heeft over de gunning van de opdracht die zij ter advies heeft voorgelegd, is het Observatorium verplicht de stukken die er in het kader van de procedure aan bezorgd zijn, vertrouwelijk te behandelen.

Desgevallend worden de adviezen gepubliceerd of bekendgemaakt aan het publiek, meer bepaald via het in artikel 4, § 4 bedoelde verslag. Dit gebeurt anoniem en met inachtneming van de bepalingen inzake het beroepsgeheim.

HOOFDSTUK V Wijziging van de ordonnanties betreffende het administratief toezicht

Artikel 13

In artikel 6 van de ordonnantie van 14 mei 1998 houdende regeling van het administratief toezicht op de gemeenten van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest wordt een nieuwe paragraaf ingevoegd, die luidt als volgt :

« § 3. – De Regering bezorgt het Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten de akten van de gemeentelijke overheden die aan haar advies onderworpen zijn of verzoekt de gemeente om dit te doen. ».

Artikel 14

In artikel 6 van de ordonnantie van 19 juli 2011 houdende regeling van het administratief toezicht op de intercommunales van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest wordt een nieuwe slotalinea ingevoegd, die luidt als volgt :

« De Regering bezorgt het Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten de akten van de intercommunales die aan haar advies onderworpen zijn of verzoekt de intercommunale om dit te doen. ».

Artikel 15

In artikel 6 van de ordonnantie van 19 juli 2011 houdende regeling van het administratief toezicht op de meergemeentezones van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest wordt een nieuwe slotalinea ingevoegd, die luidt als volgt :

« De Regering bezorgt het Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten de akten van de overheden van de meergemeentezones die aan haar advies onderworpen zijn of verzoekt de overheden van de meergemeentezones om dit te doen. ».

HOOFDSTUK VI Overgangsbepaling

Artikel 16

Deze ordonnantie treedt in werking tien dagen na de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad*, uitgezonderd de bepalingen vervat in de artikelen 7 en 8, waarvan de inwerkingtreding onderworpen is aan de goedkeuring van de Regeringsbesluiten die de toepassings-modaliteiten ervan bepalen.

l'exercice des missions qui lui sont assignées en vertu de la présente ordonnance.

Les avis et recommandations de l'Observatoire sont transmis à titre confidentiel aux pouvoirs adjudicateurs qui les sollicitent.

Aussi longtemps que le pouvoir adjudicateur n'a pas pris de décision quant à l'attribution du marché dans le cadre duquel son avis est sollicité, l'Observatoire est tenu d'assurer la confidentialité des documents relatifs à la procédure qui lui sont confiés.

Le cas échéant, les avis sont publiés ou communiqués au public, notamment à travers le rapport visé à l'article 4, § 4, de manière anonyme, dans le respect des dispositions en matière de secret professionnel.

CHAPITRE V Modification des ordonnances en matière de tutelle administrative

Article 13

Un nouveau paragraphe est inséré à l'article 6 de l'ordonnance du 14 mai 1998, organisant la tutelle administrative sur les communes de la Région de Bruxelles-Capitale, libellé comme suit :

« § 3. – Le Gouvernement transmet ou invite la commune à transmettre à l'Observatoire des prix de référence dans les marchés publics, les actes des autorités communales soumis à ses avis. ».

Article 14

Un nouvel alinéa final est inséré à l'article 6 de l'ordonnance du 19 juillet 2011, organisant la tutelle administrative sur les intercommunales de la Région de Bruxelles-Capitale, libellé comme suit :

« Le Gouvernement transmet ou invite l'intercommunale à transmettre à l'Observatoire des prix de référence dans les marchés publics, les actes des intercommunales soumis à ses avis. ».

Article 15

Un nouvel alinéa final est inséré à l'article 6 de l'ordonnance du 19 juillet 2011, organisant la tutelle administrative sur les zones pluricomunales de la Région de Bruxelles-Capitale, libellé comme suit :

« Le Gouvernement transmet ou invite les autorités des zones pluricomunales à transmettre à l'Observatoire des prix de référence dans les marchés publics, les actes des autorités des zones pluricomunales soumis à ses avis. ».

CHAPITRE VI Disposition transitoire

Article 16

La présente ordonnance entre vigueur dix jours à dater de sa publication au *Moniteur belge*, à l'exception des dispositions inscrites aux articles 7 et 8 dont l'entrée en vigueur est soumise à l'adoption des arrêtés du Gouvernement portant les modalités de leur application.

De bindende bepalingen hierin zijn enkel van toepassing op de gewestelijke overheidsopdrachten die nog niet het voorwerp hebben uitgemaakt van maatregelen van openbaarmaking.

Brussel,

De Minister-President van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering bevoegd voor de Plaatselijke Besturen, Ruimtelijke Ordening, Monumenten en Landschappen en Openbare Netheid,

Rudi VERVOORT

De Minister belast met Tewerkstelling, Economie, Buitenlandse Handel en Wetenschappelijk Onderzoek,

Céline FREMAULT

Seuls les marchés publics régionaux qui n'ont pas encore fait l'objet de mesures de publicité se voient appliquer les dispositions contraignantes qu'elle porte.

Bruxelles, le

Le Ministre-Président du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale chargé des Pouvoirs locaux, de l'Aménagement du territoire, des Monuments et Sites et de la Propreté publique,

Rudi VERVOORT

La Ministre chargée de l'Emploi, de l'Economie, du Commerce extérieur et de la Recherche scientifique,

Céline FREMAULT

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, vierde kamer, op 10 december 2013, door de Minister van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, belast met Plaatselijke Besturen, Ruimtelijke Ordening, Monumenten en Landschappen, Openbare Netheid en Ontwikkelingssamenwerking, verzocht hem binnen een termijn van dertig dagen, een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit « houdende oprichting van een Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten binnen de Economische en Sociale Raad van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest », heeft het volgende advies (nr. 54.728/1) gegeven :

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespit op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond ⁽¹⁾, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

Gelet op het uitzonderlijk hoge aantal adviesaanvragen die met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1^o, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State aanhangig zijn gemaakt, heeft de afdeling Wetgeving zich bovendien noodgedwongen moeten beperken tot een summier onderzoek van het ontwerp, zelfs met betrekking tot de in artikel 84, § 3, eerste lid, van die wetten opgesomde punten. Uit de vaststelling dat over een bepaling in dit advies niets wordt gezegd, mag niet zonder meer worden afgeleid dat er niets over gezegd kan worden en indien er wel iets over wordt gezegd, dat er niets meer over te zeggen valt.

*
* *

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

1. Het om advies voorgelegde voorontwerp van ordonnantie strekt ertoe een Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten op te richten binnen de Economische en Sociale Raad van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, evenals de werking ervan te regelen. Het bevat bepalingen betreffende :

- de voor de toepassing van de ordonnantie te hanteren begrippen en hun omschrijvingen (hoofdstuk I);
- de oprichting en de opdrachten van het Observatorium (hoofdstuk II);
- het inwinnen van adviezen en aanbevelingen van het Observatorium over een gewestelijke overheidsopdracht (hoofdstuk III);
- het inwinnen van adviezen en aanbevelingen van het Observatorium over een lokale overheidsopdracht (hoofdstuk IV);
- regels gemeenschappelijk aan alle adviesaanvragen (hoofdstuk IV (lees : V));
- wijzigingen van de ordonnanties betreffende het administratief toezicht op de lokale besturen (hoofdstuk V (lees : VI)).

Het toepassingsgebied van de ontworpen regeling wordt beperkt tot de overheidsopdrachten voor werken en diensten, met uitzondering dus van de opdrachten voor leveringen omdat, luidens de memorie van toelichting bij het om advies voorgelegde voorontwerp, « de prijzen en handelspraktijken bij opdrachten voor leveringen gekenmerkt worden door een grotere overzichtelijkheid ».

(1) Aangezien het om een voorontwerp van ordonnantie gaat, wordt onder « rechtsgrond » de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

AVIS DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par par le Ministre du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, chargé des Pouvoirs locaux, de l'Aménagement du territoire, des Monuments et Sites, de la Propreté Publique et de la Coopération au développement, le 10 décembre 2013, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours sur un avant-projet d'ordonnance « portant création d'un Observatoire des prix de référence dans les marchés publics au sein du Conseil économique et social de la Région de Bruxelles-Capitale » a donné l'avis (n° 54.728/1) suivant :

En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique ⁽¹⁾, et l'accomplissement des formalités prescrites.

Eu égard au nombre exceptionnellement élevé de demandes d'avis dont le Conseil d'État est saisi en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^o, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation s'est en outre vue contrainte, même en ce qui concerne les points énumérés à l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, de ces lois, de se limiter à un examen sommaire du projet. La circonstance qu'une disposition ne fasse l'objet d'aucune observation dans le présent avis ne peut nullement signifier qu'il n'y a rien à en dire et, si toutefois une observation est formulée, cela n'implique pas qu'elle soit exhaustive.

*
* *

PORTÉE DE L'AVANT-PROJET

1. L'avant-projet d'ordonnance soumis pour avis a pour objet de créer un Observatoire des prix de référence dans les marchés publics au sein du Conseil économique et social de la Région de Bruxelles-Capitale et d'en régler le fonctionnement. Il contient des dispositions concernant :

- les notions à utiliser pour l'application de l'ordonnance et leurs définitions (chapitre I^{er});
- la création et les missions de l'Observatoire (chapitre II);
- la sollicitation d'avis et de recommandations de l'Observatoire dans le cadre d'un marché public régional (chapitre III);
- la sollicitation d'avis et de recommandations de l'Observatoire dans le cadre d'un marché public local (chapitre IV);
- les règles communes à l'ensemble des demandes d'avis (chapitre IV (lire : V));
- les modifications des ordonnances en matière de tutelle administrative sur les pouvoirs locaux (chapitre V (lire : VI)).

Le champ d'application du dispositif en projet est limité aux marchés publics de travaux et de services, à l'exclusion donc des marchés de fournitures, en raison, selon l'exposé des motifs accompagnant l'avant-projet soumis pour avis, de « la lisibilité plus grande qui caractérise les marchés de fournitures quant aux prix et pratiques commerciales qui y sont appliqués ».

(1) S'agissant d'un avant-projet d'ordonnance, on entend par « fondement juridique » la conformité aux normes supérieures.

BEVOEGDHEID

2.1. Luidens de inleidende toelichting bij het voorontwerp van ordonnantie dat om advies is voorgelegd, strekt het ontwerp ertoe om binnen de Economische en Sociale Raad van het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest een Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten op te richten waaraan een algemene adviesbevoegdheid wordt toevertrouwd over technische, en inzonderheid sociale en milieubepalingen, die opgenomen « moeten » worden in de bestekken (lees : opdrachtdocumenten) voor opdrachten van werken of diensten, om zo een conforme toewijzing en uitvoering van de overheidsopdrachten in het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest te bevorderen, evenals de opdracht om, op verzoek, analyses uit te voeren met het oog op de voorbereiding van de opdrachtdocumenten als bij de opvolging van de overheidsopdrachten en de toewijzing ervan.

Het Observatorium wordt tevens opgedragen toe te zien op de « prijzen en handelspraktijken die in het licht van de mededinging tussen inschrijvers te beschouwen zijn als oneerlijk of frauduleus » en « te sensibiliseren omtrent en kennis te verspreiden over abnormale prijzen en handelspraktijken bij overheidsopdrachten ».

De oprichting van het Observatorium komt aldus tegemoet, luidens die toelichting, aan een behoefte die zowel op gewestelijk als op lokaal niveau tot uiting is gebracht : het Observatorium biedt aldus ondersteuning voor de administratieve besluitvorming inzake gewestelijke en lokale overheidsopdrachten door vanuit een streven naar goed bestuur toe te zien op de naleving van de geldende wetgevingen.

Meer in het bijzonder wat de lokale besturen betreft (hier : de gemeente, het autonoom gemeentebedrijf, de intercommunale vereniging en de meergemeentelijke politiezone van het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest), kadert de tussenkomst van het Observatorium (mede) in de uitoefening van het bestuurlijk toezicht door de gewestregering, met name in die gevallen waarin de Regering van het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest het Observatorium verzoekt een advies uit te brengen over de abnormale, respectievelijk alle prijzen en handelspraktijken voor de gunningsbeslissingen die bij haar aanhangig worden gemaakt in het kader van het toezicht op de lokale overheidsopdrachten (artikel 7 van het ontwerp).

Bovendien, in die gevallen waarin het lokale bestuur zelf verplicht is het advies van het Observatorium in te winnen (artikel 8, § 1, 2^o) – verplichting die geldt voor die gevallen waarin de gunningsbeslissing niet reeds aan bestuurlijk toezicht is onderworpen –, moet die verplichting worden beschouwd als een bijkomende vorm van bestuurlijk toezicht die het lokale bestuur verplicht tot het inwinnen van een voorafgaand advies.

2.2. In arrest nr. 9/2011 van 27 januari 2011 heeft het Grondwettelijk Hof een maatregel van het Waalse Gewest inzake de externe rotatie van bedrijfsrevisoren getoetst aan de bevoegdheidsverdelende regels inzake overheidsopdrachten, de oprichting van gedecentraliseerde instellingen en het toezicht op lokale besturen.

Het Grondwettelijk Hof bracht deze bevoegdheidsverdelende regels als volgt in herinnering :

« B.3.3. Artikel 6, § 1, VI, derde en vierde lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, zoals gewijzigd bij de bijzondere wet van 8 augustus 1988, bepaalt :

« In economische aangelegenheden oefenen de Gewesten hun bevoegdheden uit met inachtneming van de beginselen van het vrije verkeer van personen, goederen, diensten en kapitalen en van de vrijheid van handel en nijverheid, alsook met inachtneming van het algemeen normatief kader van de economische unie en de monetaire eenheid, zoals vastgesteld door of krachtens de wet, en door of krachtens de internationale verdragen.

De federale overheid is met dit doel bevoegd om algemene regels vast te stellen inzake :

1° de overheidsopdrachten;

COMPÉTENCE

2.1. Selon l'exposé introductif à l'avant-projet d'ordonnance soumis pour avis, le projet a pour objet de créer au sein du Conseil économique et social de la Région de Bruxelles-Capitale un Observatoire des prix de référence des marchés publics doté d'une compétence générale d'avis relative à l'insertion dans les cahiers des charges (lire : dans les documents du marché) de marchés de travaux ou de service, de clauses techniques, notamment sociales ou environnementales de nature à renforcer l'attribution et l'exécution conformes des marchés publics dans la Région de Bruxelles-Capitale, et chargé de fournir, sur sollicitation, toute analyse dans le cadre tant de la préparation des documents du marché que du suivi des marchés publics et de leur attribution.

L'Observatoire a par ailleurs, pour mission d'assurer une veille « sur les prix et pratiques commerciales relevant de politiques commerciales déloyales ou frauduleuses au regard de la concurrence entre soumissionnaires » et « de sensibiliser et diffuser des connaissances en matière de prix et pratiques commerciales anormaux dans les marchés publics ».

Selon cet exposé, la création de l'Observatoire répond à un besoin exprimé tant au niveau régional que local : l'Observatoire offre ainsi une aide à la prise de décision administrative concernant les marchés publics régionaux et locaux en veillant au respect des législations applicables dans un souci de bonne administration.

En ce qui concerne plus particulièrement les administrations locales (en l'occurrence : la commune, la régie communale autonome, l'intercommunale et la zone de police pluricommunale de la Région de Bruxelles-Capitale), l'intervention de l'Observatoire s'inscrit (entre autres) dans le cadre de l'exercice de la tutelle administrative par le gouvernement régional, notamment dans les cas où le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, pour les décisions d'attribution dont il est saisi dans l'exercice de la tutelle sur les marchés publics locaux, sollicite l'avis de l'Observatoire quant aux prix et pratiques commerciales anormaux ou à l'ensemble des prix et pratiques commerciales (article 7 du projet).

En outre, dans les cas où l'administration locale est obligée de solliciter elle-même l'avis de l'Observatoire (article 8, § 1^{er}, 2^o) – une obligation applicable dans les cas où la décision d'attribution n'a pas déjà été soumise à la tutelle administrative –, cette obligation doit être considérée comme une forme complémentaire de tutelle administrative qui contraint l'administration locale à solliciter un avis préalable.

2.2. Dans son arrêt n° 9/2011 du 27 janvier 2011, la Cour constitutionnelle a confronté une mesure de la Région wallonne concernant la rotation externe des réviseurs d'entreprises aux règles répartitrices de compétences en matière de marchés publics, de création d'organismes décentralisés et de tutelle sur les administrations locales.

La Cour constitutionnelle a rappelé ces règles répartitrices de compétences en ces termes :

« B.3.3. L'article 6, § 1^{er}, VI, alinéas 3 et 4, de la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles, tel qu'il a été modifié par la loi spéciale du 8 août 1988, dispose :

« En matière économique, les Régions exercent leurs compétences dans le respect des principes de la libre circulation des personnes, biens, services et capitaux et de la liberté de commerce et d'industrie, ainsi que dans le respect du cadre normatif général de l'union économique et de l'unité monétaire, tel qu'il est établi par ou en vertu de la loi, et par ou en vertu des traités internationaux.

À cette fin, l'autorité fédérale est compétente pour fixer les règles générales en matière :

1° de marchés publics;

[...]».

(...)

Zoals uit de parlementaire voorbereiding van de bijzondere wet van 8 augustus 1988 tot wijziging van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 blijkt, wordt onder de « algemene regels inzake overheidsopdrachten » verstaan de beginselen die zijn vervat of geconcretiseerd in :

- de wet van 14 juli 1976 betreffende de overheidsopdrachten voor aanwerving van werken, leveringen en diensten;
- het koninklijk besluit van 22 april 1977 betreffende de overheidsopdrachten voor aanwerving van werken, leveringen en diensten;
- het ministerieel besluit van 10 augustus 1977 houdende vaststelling van de algemene aannemingsvoorwaarden van de overheidsopdrachten van werken, leveringen en diensten;
- de reglementering inzake erkenning van de aannemers (*Parl.St.*, Kamer, B.Z. 1988, nr. 516/6, pp. 126-127).

In dezelfde parlementaire voorbereiding wordt aangegeven dat de gewesten die beginselen kunnen vervolledigen, ook via normatieve weg, « teneinde een beleid te voeren aangepast aan hun behoeften voor zover ze niet strijdig zijn met het normatief kader bepaald door de nationale overheid » (*Parl.St.*, Kamer, B.Z. 1988, nr. 516/1, p. 10).

(...)

B.5. Artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, waarop de decreetgever zijn bevoegdheid doet steunen om de bestreden bepalingen aan te nemen, bepaalt :

« In de aangelegenheden die tot hun bevoegdheid behoren, kunnen de Gemeenschappen en de Gewesten gedecentraliseerde diensten, instellingen en ondernemingen oprichten of kapitaalsparticipaties nemen.

Het decreet kan aan voornoemde organismen rechtspersoonlijkheid toekennen en hun toelaten kapitaalsparticipaties te nemen. Onverminderd artikel 87, § 4, regelt het hun oprichting, samenstelling, bevoegdheid, werking en toezicht. ».

Het optreden van het Waalse Gewest steunt eveneens op artikel 6, § 1, VIII, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, dat aan de gewesten, wat de ondergeschikte besturen betreft, de bevoegdheid toekent om de samenstelling, de organisatie, de bevoegdheid en de werking van de provinciale en gemeentelijke instellingen te regelen.

(...)

B.7. De Grondwetgever en de bijzondere wetgever hebben, voor zover zij er niet anders over hebben beschikt, aan de gemeenschappen en de gewesten de volledige bevoegdheid toegekend tot het uitvaardigen van de regels die eigen zijn aan de hun toegewezen aangelegenheden, waarbij zij in voorkomend geval gebruik maken van de bevoegdheid die hun is toegekend bij artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980.

De bevoegdheid die artikel 6, § 1, VIII, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 aan de gewesten toekent inzake de ondergeschikte besturen, en die welke artikel 9 van de bijzondere wet hen toekent, impliceren dat de gewesten alle geëigende maatregelen kunnen nemen om hun bevoegdheid uit te oefenen.

(...)

B.8. Uitgaande van de vaststelling dat er in het Waalse Gewest, in bepaalde sectoren, een hegemonie was van bepaalde kantoren van bedrijfsrevisoren in de openbare sector, vermocht de decreetgever ervan uit te

[...]».

(...)

Ainsi qu'il ressort des travaux préparatoires de la loi spéciale du 8 août 1988 modifiant la loi spéciale du 8 août 1980, par « règles générales en matière de marchés publics », on entend les principes qui sont contenus ou concrétisés dans :

- la loi du 14 juillet 1976 relative aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services;
- l'arrêté royal du 22 avril 1977 relatif aux marchés publics de travaux, de fournitures et de services;
- l'arrêté ministériel du 10 août 1977 établissant le cahier général des charges des marchés publics de travaux, de fournitures et de services;
- la réglementation en matière d'agrément des entrepreneurs (*Doc. parl.*, Chambre, S.E., 1988, n° 516/6, pp. 126-127).

Les mêmes travaux préparatoires indiquent que les régions peuvent compléter ces principes, y compris par voie normative, « afin de mener des politiques adaptées à leurs besoins, pour autant que celles-ci n'aillent pas à l'encontre du cadre normatif défini par l'autorité nationale » (*Doc. parl.*, Chambre, S.E. 1988, n° 516/1, p. 10).

(...)

B.5. L'article 9 de la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles, sur lequel le législateur décréte fonde sa compétence pour adopter les dispositions attaquées, dispose :

« Dans les matières qui relèvent de leurs compétences, les Communautés et les Régions peuvent créer des services décentralisés, des établissements et des entreprises, ou prendre des participations en capital.

Le décret peut accorder aux organismes précités la personnalité juridique et leur permettre de prendre des participations en capital. Sans préjudice de l'article 87, § 4, il en règle la création, la composition, la compétence, le fonctionnement et le contrôle. ».

L'intervention de la Région wallonne est également fondée sur l'article 6, § 1^{er}, VIII, de la loi spéciale du 8 août 1980 qui confère aux régions, en ce qui concerne les pouvoirs subordonnés, le pouvoir de régler la composition, l'organisation, la compétence et le fonctionnement des institutions provinciales et communales.

(...)

B.7. Le Constituant et le législateur spécial, pour autant qu'ils n'en aient pas disposé autrement, ont attribué aux communautés et aux régions toute la compétence d'édicter les règles propres aux matières qui leur ont été transférées, en faisant usage, le cas échéant, de la compétence que leur attribue l'article 9 de la loi spéciale du 8 août 1980.

La compétence que l'article 6, § 1^{er}, VIII, de la loi spéciale du 8 août 1980 confère aux régions, en ce qui concerne les pouvoirs subordonnés, et celle que leur confère l'article 9 de la loi spéciale impliquent que les régions puissent prendre toutes les mesures propres à leur permettre de les exercer.

(...)

B.8. Partant du constat qu'il existait en Région wallonne, dans certains secteurs, une hégémonie de certains cabinets de réviseurs d'entreprises dans le secteur public, le législateur décréte a pu considérer qu'il conve-

gaan dat aanvullende maatregelen dienden te worden genomen om een grotere kwaliteit en doeltreffendheid van de in die sector uitgevoerde controles te verzekeren.

Bij de aanneming van dergelijke maatregelen dient de decreetgever evenwel het evenredigheidsbeginsel, dat inherent is aan elke bevoegdheidsuitoefening, in acht te nemen. Dat beginsel houdt in dat geen enkele overheid bij het voeren van het beleid dat haar is toevertrouwd, dermate verre gaande maatregelen mag nemen dat het voor een andere overheid onmogelijk of overdreven moeilijk wordt om het beleid dat haar is toevertrouwd doelmatig te voeren.

(...)

B.9.2. Ten aanzien van de regels met betrekking tot de overheidsopdrachten, vormt de opdracht uitgevoerd door de revisor of revisoren die zijn aangewezen om de instellingen van openbaar nut en de intercommunales in het Waalse Gewest te controleren, daadwerkelijk een opdracht van diensten die valt onder het toepassingsgebied van de wet van 24 december 1993. Met de aanneming van de maatregel van de externe rotatie heeft de decreetgever geen aanvullende regels inzake overheidsopdrachten willen nemen en heeft hij de uitoefening, door de federale wetgever, van diens bevoegdheid in die aangelegenheid niet onmogelijk of overdreven moeilijk gemaakt. ».

2.3.1. De algemene regels inzake overheidsopdrachten zijn thans vervat in de wet van 15 juni 2006 « betreffende de overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten » en de uitvoeringsbesluiten ervan, evenals in de wet van 17 juni 2013 « betreffende de motivering, de informatie en de rechtsmiddelen betreffende overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten van werken, leveringen en diensten ».

De vraag rijst dan ook in hoeverre de ontworpen regeling en de taken die aan het Observatorium inzake de (ondersteuning bij de besluitvorming omtrent de toekenning van) overheidsopdrachten toevertrouwd worden, als aanvullend te beschouwen zijn en, indien dit het geval is, of zij beantwoorden aan het evenredigheidsbeginsel.

Bovendien is, overeenkomstig artikel 6, § 1, VI, vijfde lid, 4°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 « tot hervorming der instellingen », alleen de federale overheid bevoegd voor het mededingingsrecht en het recht inzake de handelspraktijken, met uitzondering van de toekenning van kwaliteitslabels en oorsprongsbenamingen van regionale of lokale aard.

2.3.2. De artikelen 7 en 8 van het koninklijk besluit van 15 juli 2011 « plaatsing overheidsopdrachten klassieke sectoren » regelen de opname van technische specificaties en milieukeurmerken in de opdrachtdocumenten. Artikel 14 van hetzelfde koninklijk besluit voorziet in de mogelijkheid voor de aanbestedende overheid om in de opdrachtdocumenten te vermelden bij welke instanties de inschrijvers de ter zake dienende informatie kunnen verkrijgen over de verplichtingen inzake belastingen, milieubescherming, arbeidsbescherming en arbeidsvoorwaarden die gelden op de plaats waar de prestaties worden uitgevoerd en die tijdens de uitvoering van de opdracht op die prestaties van toepassing zijn. Wanneer de aanbestedende overheid deze vermelding opneemt, dienen de inschrijvers in hun offerte te verklaren dat zij bij het opstellen ervan rekening hebben gehouden met de verplichtingen inzake arbeidsbescherming en arbeidsvoorwaarden die gelden op de plaats waar de prestaties worden uitgevoerd.

In zoverre de ontworpen regeling louter tot doel heeft om via niet-bindende adviezen – het niet-bindende karakter ervan blijkt immers uit artikel 11 van het ontwerp –, tot een meer eenvormige inhoud van technische specificaties, milieukeurmerken en bepalingen inzake arbeidsvoorwaarden en arbeidsbescherming in de opdrachtdocumenten te komen, heeft zij een aanvullend karakter en is zij niet strijdig met het evenredigheidsbeginsel.

2.3.3. Zowel in artikel 6, § 2, (gewestelijke overheidsopdracht) als in artikel 8, § 1, 2°, (lokale overheidsopdracht) van het ontwerp wordt aan de betrokken aanbestedende overheid de verplichting opgelegd om, « alvo-

nait d'adopter des mesures complémentaires visant à accroître la qualité et l'efficacité des contrôles exercés dans ce secteur.

En adoptant de telles mesures, le législateur décentral doit toutefois respecter le principe de proportionnalité qui est inhérent à l'exercice de toute compétence. Ce principe interdit à toute autorité d'exercer la politique qui lui a été confiée d'une manière telle qu'il devient impossible ou exagérément difficile pour une autre autorité de mener efficacement la politique qui lui a été confiée.

(...)

B.9.2. En ce qui concerne les règles relatives aux marchés publics, la mission exercée par le ou les réviseurs désignés pour contrôler les organismes d'intérêt public et les intercommunales en Région wallonne constitue effectivement un marché de services qui tombe dans le champ d'application de la loi du 24 décembre 1993. Toutefois, le législateur décentral, en adoptant la mesure de rotation externe, n'a pas voulu prendre des règles complémentaires en matière de marchés publics et n'a pas rendu impossible ou exagérément difficile l'exercice, par le législateur fédéral, de sa compétence en cette matière. ».

2.3.1. Les règles générales en matière de marchés publics sont actuellement inscrites dans la loi du 15 juin 2006 « relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services » et dans ses arrêtés d'exécution, ainsi que dans la loi du 17 juin 2013 « relative à la motivation, à l'information et aux voies de recours en matière de marchés publics et de certains marchés de travaux, de fournitures et de services ».

La question se pose dès lors de savoir dans quelle mesure la réglementation en projet et les tâches qui sont confiées à l'Observatoire en matière (d'aide à la prise de décision concernant l'attribution) de marchés publics doivent être considérées comme complémentaires et, dans la mesure où tel est le cas, si elles sont conformes au principe de proportionnalité.

En outre, conformément à l'article 6, § 1^{er}, VI, alinéa 5, 4°, de la loi spéciale du 8 août 1980 « de réformes institutionnelles », seule l'autorité fédérale est compétente pour le droit de la concurrence et le droit des pratiques du commerce, à l'exception de l'attribution des labels de qualité et des appellations d'origine, de caractère régional ou local.

2.3.2. Les articles 7 et 8 de l'arrêté royal du 15 juillet 2011 « relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques » régulent l'insertion de spécifications techniques et de caractéristiques environnementales dans les documents du marché. L'article 14 du même arrêté royal permet au pouvoir adjudicateur d'indiquer dans les documents du marché auprès de quels organismes les soumissionnaires peuvent obtenir les informations pertinentes sur les obligations relatives à la fiscalité, à la protection de l'environnement, à la protection du travail et aux conditions de travail en vigueur sur le lieu d'exécution des prestations et qui sont applicables à ces prestations pendant l'exécution du marché. Lorsque le pouvoir adjudicateur intègre ces mentions, les soumissionnaires doivent déclarer dans leur offre que lors de l'élaboration de celle-ci, ils ont tenu compte des obligations relatives à la protection du travail et aux conditions de travail en vigueur sur le lieu d'exécution des prestations.

Le dispositif en projet revêt un caractère complémentaire et n'est pas contraire au principe de proportionnalité dans la mesure où il a pour seul objet, d'uniformiser davantage la teneur des spécifications techniques, des caractéristiques environnementales et des dispositions relatives aux conditions de travail et à la protection du travail dans les documents du marché en s'appuyant sur des avis non contraignants, ce caractère résultant en effet de l'article 11 du projet.

2.3.3. Tant l'article 6, § 2, (marché public régional) que l'article 8, § 1^{er}, 2°, (marché public local) du projet imposent au pouvoir adjudicateur concerné, « avant toute notification d'attribution » et après avoir recueilli

rens de gunning ter kennis te brengen » en na alle nodige verantwoordingen te hebben vergaard, het Observatorium om advies te verzoeken over abnormale prijzen en handelspraktijken in de daar omschreven gevallen. Deze adviezen zijn weerom niet bindend (artikel 11 van het ontwerp).

In tegenstelling tot wat het ontwerp voorschrijft en teneinde beter aan te sluiten op de federale regeling, zou dit advies veeleer moeten worden ingewonnen in het kader van het prijsonderzoek dat de beslissing over de gunning voorafgaat. De artikelen 21 en 99 van het koninklijk besluit van 15 juli 2011 bevatten een regeling wat het prijsonderzoek betreft, onder meer voor (het weren van een offerte ingeval van) abnormaal hoge of abnormaal lage prijzen. Bovendien zal, in voorkomend geval, de Europese Commissie van het weren van een offerte in kennis moeten worden gesteld (artikel 21, § 3) of, nog, de Commissie voor de erkenning van aannemers (artikel 99, § 3).

In zoverre de ontworpen regeling tot doel heeft, via een niet-bindend advies, in het kader van het prijsonderzoek nadere informatie en ondersteuning ter beschikking te stellen van de aanbestedende overheid op grond waarvan deze met kennis van zaken kan beslissen over de gunning van de overheidsopdracht, lijkt zij te kunnen worden beschouwd als aanvullend van aard en lijkt zij dan ook niet strijdig met het evenredigheidsbeginsel.

2.4. De ontworpen regeling lijkt geen problemen op te leveren met betrekking tot de bevoegdheidsregels inzake de ondergeschikte (functioneel of territoriaal gedecentraliseerde) besturen.

2.5. Evenwel, wat de adviezen van het Observatorium betreft die volgens meerdere bepalingen in het ontwerp ook betrekking moeten hebben op « abnormale handelspraktijken » (zie bijvoorbeeld de omschrijving in artikel 2, 5°, van het ontwerp) dient het volgende te worden opgemerkt. Daargelaten het gegeven dat er, in tegenstelling tot wat de in artikel 2, 5°, van het ontwerp bedoelde omschrijving zou laten vermoeden, in de wetgeving inzake overheidsopdrachten geen sprake is van (abnormale) handelspraktijken, dient vastgesteld te worden dat het recht inzake de handelspraktijken met inbegrip van de begripsomschrijving ervan en de regeling betreffende de controle op de naleving ervan, krachtens artikel 6, § 1, VI, vijfde lid, 4°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot de exclusieve bevoegdheid van de federale overheid behoort. Nu de steller van het ontwerp zich ter rechtvaardiging van die bepalingen geenszins op artikel 10 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 beroept en derhalve ook geen verantwoording verstrekt met betrekking tot de toepassingsvoorwaarden van die bijzondere wetsbepaling, dienen de bepalingen in het ontwerp die betrekking hebben op de « abnormale handelspraktijken », dan ook uit het ontwerp te worden geschrapt, tenzij indien het beroep op artikel 10 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 alsnog zou kunnen worden verantwoord, hetgeen dan op omstandige wijze in de memorie van toelichting zal moeten worden uiteengezet.

Onverminderd hetgeen hiervoor is opgemerkt, lijkt niets eraan in de weg te staan om aan het Observatorium de bevoegdheid te verlenen om, met toepassing van de federale algemene regels inzake overheidsopdrachten en het federale mededingingsrecht met inbegrip van het recht inzake de handelspraktijken, (juridisch-technische) niet-bindende adviezen te verstrekken aan aanbestedende overheden aangaande door hen op te stellen opdrachtdocumenten (zoals de opname van milieu- en sociale bepalingen) of, nog, in het kader van de beoordeling van offertes, teneinde oneerlijke handelspraktijken tegen te gaan.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Algemene opmerkingen

3. Nu uit de toelichting bij het ontwerp blijkt dat de oprichting van het Observatorium en de daaraan toevertrouwde adviesopdracht er enkel toe strekt tegemoet te komen aan een behoefte die zowel op gewestelijk als op lokaal vlak tot uiting is gebracht om, met het oog op goed bestuur, ondersteuning te bieden aan de aanbestedende (en hun toezichhoudende) overheid bij de besluitvorming inzake overheidsopdrachten en toe te zien

l'ensemble des justifications nécessaires, de solliciter l'avis de l'Observatoire quant aux prix et pratiques commerciales anormaux dans les cas qui y sont définis. De nouveau, ces avis ne sont pas contraignants (article 11 du projet).

Contrairement à ce que prescrit le projet et pour être davantage conforme à la réglementation fédérale, cet avis devrait plutôt être sollicité dans le cadre de la vérification des prix précédant la décision d'attribution. Les articles 21 et 99 de l'arrêté royal du 15 juillet 2011 règlent la vérification des prix, entre autres en cas de (refus d'une offre en raison du) prix anormalement bas ou élevé. En outre, la Commission européenne (article 21, § 3) ou la Commission d'agrément des entrepreneurs (article 99, § 3) devra, le cas échéant, être informée du rejet de l'offre.

Dans la mesure où elle a pour objet, dans le cadre de la vérification des prix, de fournir dans un avis non contraignant un complément d'informations et une aide au pouvoir adjudicateur afin qu'il puisse décider de l'attribution du marché public en connaissance de cause, la réglementation en projet paraît pouvoir être réputée complémentaire et, partant, ne pas être contraire au principe de proportionnalité.

2.4. Le dispositif en projet ne paraît pas poser de problèmes en ce qui concerne les règles de compétences relatives aux pouvoirs subordonnés (fonctionnellement ou territorialement décentralisés).

2.5. Toutefois, en ce qui concerne les avis de l'Observatoire qui, selon plusieurs dispositions du projet, doivent également porter sur les « pratiques commerciales anormales » (voir par exemple la définition énoncée à l'article 2, 5°, du projet), on observera ce qui suit. Abstraction faite de la circonstance que, contrairement à ce que laisserait supposer la définition donnée à l'article 2, 5°, du projet, il n'est pas question dans la législation sur les marchés publics de pratiques commerciales (anormales), force est de constater qu'en vertu de l'article 6, § 1^{er}, VI, alinéa 5, 4°, de la loi spéciale du 8 août 1980, le droit des pratiques du commerce, y compris la définition et les règles de contrôle du respect de ces pratiques, relève de la compétence exclusive de l'autorité fédérale. Étant donné que, pour justifier ces dispositions, l'auteur du projet n'invoque nullement l'article 10 de la loi spéciale du 8 août 1980 et, partant, ne donne pas non plus de justification concernant les conditions d'application de cette disposition législative spéciale, les dispositions du projet concernant les « pratiques commerciales anormales » doivent dès lors être distraites du projet, à moins que le recours à l'article 10 de la loi spéciale du 8 août 1980 ne trouve encore à se justifier, ce qui nécessitera des explications circonstanciées dans l'exposé des motifs.

Sans préjudice de ce qui a été observé ci-dessus, rien ne semble faire obstacle à ce que l'Observatoire soit habilité, en application des règles générales fédérales en matière de marchés publics et du droit fédéral de la concurrence, en ce compris le droit des pratiques du commerce, à fournir des avis (juridiques et techniques) non contraignants aux pouvoirs adjudicateurs concernant les documents du marché qu'ils doivent établir (comme l'insertion de clauses environnementales et sociales) ou encore, dans le cadre de l'appréciation des offres, afin de contrer les pratiques commerciales déloyales.

EXAMEN DU TEXTE

Observations générales

3. Dès lors qu'il résulte des développements du projet que l'unique objectif de la création de l'Observatoire et de la mission d'avis qui lui est confiée est de répondre à un besoin exprimé tant sur le plan régional que sur le plan local en offrant, dans un souci de bonne administration, au pouvoir adjudicateur (et à son autorité de tutelle) une aide à la prise de décision administrative en matière de marchés publics et en veillant au

op de naleving van de ter zake geldende (Europese en federale wetgeving), strekt het tot aanbeveling dit beter tot uiting te brengen in de tekst zelf van het ontwerp.

Zo wordt bijvoorbeeld wat het prijsonderzoek betreft in de artikelen 6, 7 en 8 van het ontwerp beter uitdrukkelijk verwezen naar de toepasselijke bepalingen van het koninklijk besluit van 15 juli 2011 via een zgn. « overeenkomstig ... »-formulering. Daarmee wordt dan meteen tot uitdrukking wordt gebracht dat een prijsonderzoek – en *a fortiori* wanneer er sprake zou zijn van abnormale prijzen – plaatsvindt, of het nu gaat om een gewestelijke dan wel een lokale overheidsopdracht, vooraleer de gunningsbeslissing wordt genomen en niet slechts vooraleer deze « ter kennis wordt gebracht ».

Eenzelfde opmerking om gebruik te maken van een zgn. verwijzingsformulering (« Overeenkomstig artikel ... van de wet (het koninklijk besluit) van ... ») kan worden gemaakt met betrekking tot het begrip « de technische, en inzonderheid sociale en milieubepalingen » dat wordt gehanteerd in artikel 4, § 1, 1^o, van het ontwerp.

4. Gelet op de doelstelling van het ontwerp, dat ertoe strekt toe te zien op de naleving van de geldende regelgeving inzake overheidsopdrachten, is de rechtszekerheid evenals de toegankelijkheid en de leesbaarheid van normatieve teksten erbij gebaat de terminologie in de federale regelgeving betreffende de overheidsopdrachten consequent te hanteren. Het is dan ook beter, bij wijze van voorbeelden, de term « opdrachtdocumenten » te hanteren in plaats van « bestekken » (artikel 4, § 1, 1^o, van het ontwerp) of de term « bekendmaking » in plaats van « openbaarmaking » (artikel 16, tweede lid, van het ontwerp), enzovoort.

5. Tot slot dienen met inachtneming van hetgeen sub 2.5 is opgemerkt, bepaalde onduidelijkheden te worden weggewerkt. In de Franse tekst van artikel 4, § 1, 1^o, van het ontwerp wordt gesteld dat het Observatorium de opdracht krijgt om adviezen voor te bereiden « relatifs à l'insertion dans les cahiers des charges de marchés de travaux ou de service, de clauses techniques, notamment sociales ou environnementales (...) ». De Nederlandse tekst bepaalt dat het Observatorium algemene adviezen zal voorbereiden over dergelijke bepalingen « die moeten worden opgenomen in de bestekken (lees : opdrachtdocumenten) (...) ». Voorts is het zo dat de federale regelgeving bijvoorbeeld niet voorziet in een verplichting voor de aanbestedende overheid om milieukeurmerken voor te schrijven en, in de mate het gebeurt, gelden de ter zake geldende beperkingen zoals bedoeld in artikel 7 van het koninklijk besluit van 15 juli 2011. In ieder geval moeten de beide taalversies van het ontwerp met elkaar in overeenstemming worden gebracht.

Het ontwerp is op deze punten voor verbetering vatbaar en het strekt tot aanbeveling het in het licht daarvan aan een toekomstig onderzoek te onderwerpen.

Bijzondere opmerkingen

Artikel 1

6. Het is onduidelijk wat in artikel 1, 6^o, van het ontwerp wordt bedoeld met de « juiste » prijs. Indien het de bedoeling is te verwijzen naar de verificatie van de juistheid van de verstrekte gegevens als bedoeld in artikel 21 van het koninklijk besluit van 15 juli 2011, dan wel naar de bevoegdheid van de aanbestedende overheid om materiële correcties en rekenfouten in de offertes te verbeteren als bedoeld in artikel 96 van het koninklijk besluit van datzelfde koninklijk besluit, dan wel naar beide, dan wordt dat beter met zoveel woorden bepaald door aan te sluiten bij de in de federale regelgeving gehanteerde terminologie en deze consequent te hanteren.

Artikel 4

7. Artikel 4, § 2, van het ontwerp bepaalt dat de Brusselse Hoofdstedelijke Regering de opdrachten van het Observatorium nader kan

respect de la législation (européenne et fédérale), applicable en la matière il est recommandé de mieux l'exprimer dans le texte du projet lui-même.

C'est ainsi par exemple, qu'en ce qui concerne la vérification des prix, il vaudrait mieux que les articles 6, 7 et 8 du projet fassent expressément référence aux dispositions applicables de l'arrêté royal du 15 juillet 2011 en utilisant une formulation commençant par « conformément ... ». On fait alors ainsi d'emblée ressortir qu'une vérification des prix est effectuée – *a fortiori* en cas de prix anormaux –, qu'il s'agisse d'un marché public régional ou local, avant que la décision d'attribution soit prise et pas seulement avant que celle-ci soit « notifiée ».

Une même observation suggérant de faire usage d'une « formulation par voie de référence » (« Conformément à l'article ... de la loi (de l'arrêté royal) du ... ») peut être faite pour la notion de « clauses techniques, notamment sociales ou environnementales » qui est utilisée à l'article 4, § 1^{er}, 1^o, du projet.

4. Eu égard à la finalité du projet, qui vise à contrôler le respect de la législation applicable aux marchés publics, une utilisation cohérente de la terminologie de la réglementation fédérale relative aux marchés publics contribue à la sécurité juridique ainsi qu'à l'accessibilité et à la lisibilité de textes normatifs. Il s'ensuit qu'il est, par exemple, préférable d'utiliser le terme « documents du marché » plutôt que « cahiers des charges » (article 4, § 1^{er}, 1^o, du projet) ou, dans le texte néerlandais, de remplacer le terme « openbaarmaking » par « bekendmaking » (article 16, alinéa 2, du projet), etc.

5. Enfin, compte tenu de ce qui a été observé au point 2.5, il y a lieu d'éliminer certaines imprécisions. Le texte français de l'article 4, § 1^{er}, 1^o, du projet prévoit que l'Observatoire reçoit la mission de préparer des avis « relatifs à l'insertion dans les cahiers des charges (lire : les documents du marché) de marchés de travaux ou de service, de clauses techniques, notamment sociales ou environnementales (...) ». Le texte néerlandais indique que l'Observatoire préparera des avis généraux concernant de telles dispositions, qui doivent être inscrites dans les documents du marché (« die moeten worden opgenomen in de bestekken (lire : opdrachtdocumenten) (...) »). Au demeurant, la réglementation fédérale n'impose par exemple pas au pouvoir adjudicateur de prescrire des caractéristiques environnementales et, dans la mesure où elle le fait, il faut appliquer les limitations que l'article 7 de l'arrêté royal du 15 juillet 2011 prévoit en la matière. En tout état de cause les deux versions linguistiques du projet doivent être alignées.

Le projet est susceptible d'améliorations sur ces points et il est recommandé de le soumettre à un examen complémentaire à cet égard.

Observations particulières

Article 1^{er}

6. On n'aperçoit pas ce que vise l'article 1^{er}, 6^o, du projet par l'« exactitude » du prix. S'il s'agit de faire allusion à la vérification de l'exactitude des indications fournies, visée à l'article 21 de l'arrêté royal du 15 juillet 2011, ou à la possibilité pour le pouvoir adjudicateur de rectifier les erreurs matérielles ou les erreurs constatées dans les opérations arithmétiques, comme le prévoit l'article 96 de ce même arrêté royal, ou encore aux deux hypothèses, mieux vaut alors le préciser explicitement en se conformant à la terminologie utilisée dans la réglementation fédérale et en l'utilisant d'une manière cohérente.

Article 4

7. L'article 4, § 2, du projet dispose que le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale peut préciser et renforcer les missions de l'Obser-

bepalen en uitbreiden. Inzake de mogelijkheid om die opdrachten nader te bepalen, wordt voldoende duidelijkheid verschaft in de tekst van de ontworpen bepaling en in de memorie van toelichting. Wat de machtiging aan de Regering betreft om de opdrachten van het Observatorium uit te breiden wordt echter niets vermeld, zodat de delegatie op dit punt te ruim is.

Artikel 8

8. In artikel 8, § 1, van het ontwerp komt onvoldoende tot uiting dat de bedoelde termijnen en voorwaarden niet, geval per geval, met name per adviesaanvraag, door de Brusselse Hoofdstedelijke Regering « zullen worden vastgesteld », maar dat, blijkens de toelichting bij die bepaling, beoogd wordt een machtiging aan de Regering te verlenen om ter zake bij besluit een algemene regeling uit te werken.

Dergelijke machtiging wat « de opmaak van een besluit » (lees : algemeen besluit) betreft, wordt beter uitdrukkelijk in de tekst zelf van het ontwerp vermeld, mede gelet op het beginsel van de lokale autonomie.

Artikel 8, § 1, 1^o, van het ontwerp betreft het geval waarin de lokale overheid via de Regering van het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest het Observatorium om een advies « kan (...) verzoeken ». Met punt 2^o van diezelfde eerste paragraaf wordt echter het geval beoogd waarin de lokale overheid, zij het steeds via de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, om dat advies « moet (...) verzoeken ». Beide gevallen zijn wezenlijk verschillend en dienen te worden ondergebracht in twee afzonderlijke paragrafen.

Artikel 16

9. Artikel 16, eerste lid, van het ontwerp strekt ertoe de artikelen 7 en 8 van het ontwerp in werking te doen treden op de dag waarop de Brusselse Hoofdstedelijke Regering de besluiten neemt die de toepassingsmodaliteiten van die artikelen bepalen. De overige artikelen van het ontwerp zouden in werking treden « tien dagen na de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad* ».

Hierbij dienen twee opmerkingen te worden gemaakt.

Vooreerst, wat de bepalingen betreft waarvan het de bedoeling is dat deze zouden ingaan volgens de gangbare termijn van inwerkingtreding voor besluiten bepaald bij artikel 39, laatste lid, van de bijzondere wet van 12 januari 1989, is een bepaling van inwerkingtreding overbodig, zodat deze kan worden geschrapt.

Wat de artikelen 7 en 8 betreft, dient te worden opgemerkt dat een inwerkingtreding waarbij de datum van goedkeuring door de Regering als uitgangspunt wordt genomen, dient te worden vermeden nu zulk een regeling niet strookt met de vereisten inzake rechtszekerheid en transparantie : zolang dat goedkeuringsbesluit niet is bekendgemaakt, weten de rechtszoekenden immers niet wanneer het besluit werd goedgekeurd en kunnen ze niet weten dat het in werking is getreden, zodat het feitelijke retroactieve werking heeft, die dan ook nog zou moeten worden getoetst aan de beginselen die van toepassing zijn op de retroactieve werking van besluiten, omdat dergelijke retroactieve werking in beginsel verboden is. Bovendien doet zulk een wijze van inwerkingtreding problemen rijzen ten aanzien van artikel 190 van de Grondwet naar luid waarvan « geen wet, besluit of verordening van algemeen, provinciaal of gemeentelijk bestuur (...) verbindend [is] dan na te zijn bekendgemaakt in de vorm bij de wet bepaald ».

Het is in dit geval dan ook beter machtiging te verlenen aan de Regering om zelf de datum van inwerkingtreding van de artikelen 7 en 8 te bepalen.

vatoire. En ce qui concerne la possibilité de préciser ces missions, le texte de la disposition en projet et l'exposé des motifs sont suffisamment clairs. Rien n'est cependant mentionné en ce qui concerne la délégation permettant au Gouvernement de renforcer les missions de l'Observatoire, celle-ci étant dès lors trop étendue sur ce point.

Article 8

8. À l'article 8, § 1^{er}, du projet, il n'apparaît pas d'une manière suffisamment claire que ce n'est pas au cas par cas, c'est-à-dire dans le cadre de chaque demande d'avis, que les conditions et délais visés, « seront déterminés » par le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, mais que, comme le précise le commentaire de cette disposition, il s'agit d'habiliter le Gouvernement à élaborer un arrêté portant une réglementation générale à cet effet.

Une telle habilitation portant sur l'« intervention par voie d'arrêté » (lire : arrêté général) doit être mentionnée dans le texte-même du projet, eu égard notamment au principe de l'autonomie locale.

L'article 8, § 1^{er}, 1^o, du projet concerne le cas dans lequel l'autorité locale, à l'intervention du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, « peut solliciter » un avis de l'Observatoire. Le 2^o de ce même paragraphe premier vise toutefois le cas dans lequel l'autorité locale, bien que toujours à l'intervention du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, « doit ... solliciter » cet avis. Les deux cas étant fondamentalement différents, il faut les intégrer dans deux paragraphes distincts.

Article 16

9. L'article 16, alinéa 1^{er}, du projet, vise à faire entrer les articles 7 et 8 du projet en vigueur le jour où le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale prend les arrêtés fixant les modalités d'application de ces articles. Les autres articles du projet doivent entrer en vigueur « dix jours à dater de [leur] publication au *Moniteur belge* ».

Cette disposition donne lieu à deux observations.

Tout d'abord, pour les dispositions dont l'entrée en vigueur est censée avoir lieu conformément au délai usuel d'entrée en vigueur des arrêtés, prévu à l'article 39, dernier alinéa, de la loi spéciale du 12 janvier 1989, une disposition d'entrée en vigueur est superflue et elle peut dès lors être omise.

En ce qui concerne les articles 7 et 8, il convient d'observer qu'il faut éviter une entrée en vigueur dont le point de départ est la date de la décision du Gouvernement, dès lors qu'une telle mesure ne se concilie pas avec les exigences de sécurité juridique et de transparence : aussi longtemps que l'arrêté n'a pas été publié, les justiciables ne savent en effet pas quand il a été pris et ils ne peuvent pas savoir qu'il est entré en vigueur, de sorte qu'il a un effet rétroactif de fait, qu'il faudrait dès lors encore apprécier au regard des principes auxquels l'effet rétroactif des arrêtés est soumis, une telle rétroactivité faisant l'objet d'une interdiction de principe. En outre, de telles modalités d'entrée en vigueur sont problématiques au regard de l'article 190 de la Constitution en vertu duquel « aucune loi, aucun arrêté ou règlement d'administration générale, provinciale ou communale, n'est obligatoire qu'après avoir été publié dans la forme déterminée par la loi ».

En l'occurrence, mieux vaut dès lors habiliter le Gouvernement à fixer lui-même la date d'entrée en vigueur des articles 7 et 8.

De kamer is samengesteld uit

De Heren M. VAN DAMME, kamervoorzitter,
 J. VAN NIEUWENHOVE, staatsraden,
 Mevrouw K. LEUS,
 De Heer M. RIGAUX, assessor van de afdeling
 Wetgeving,
 Mevrouw G. VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door de heer P. DEPUYDT, eerste auditeur-afdelingshoofd.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Mevr. K. LEUS, staatsraad.

De Griffier,

G. VERBERCKMOES

De Voorzitter,

M. VAN DAMME

La chambre était composée de

Messieurs M. VAN DAMME, président de chambre,
 J. VAN NIEUWENHOVE, conseillers d'État,
 Madame K. LEUS,
 Monsieur M. RIGAUX, assesseur de la section de
 législation,
 Madame G. VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par M. P. DEPUYDT, premier auditeur chef de section.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de Mme K. LEUS, conseiller d'Etat.

Le Greffier,

G. VERBERCKMOES

Le Président,

M. VAN DAMME

ONTWERP VAN ORDONNANTIE**houdende oprichting van een Observatorium
van de referentieprijzen voor
de overheidsopdrachten binnen
de Economische en Sociale Raad van
het Brussels Hoofdstedelijk Gewest**

De Regering van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest,

Op voordracht van de Minister-President van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering bevoegd voor de Plaatselijke Besturen, Ruimtelijke Ordening, Monumenten en Landschappen en Openbare Netheid,

Na beraadslaging,

BESLUIT :

De Minister-President van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering bevoegd voor de Plaatselijke Besturen, Ruimtelijke Ordening, Monumenten en Landschappen en Openbare Netheid wordt ermee belast bij het Brussels Hoofdstedelijk Parlement het ontwerp van ordonnantie in te dienen waarvan de tekst hierna volgt :

**HOOFDSTUK I
Algemeen***Artikel 1*

Deze ordonnantie regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 39 van de Grondwet.

Artikel 2

In deze ordonnantie verstaat men onder :

- 1° « economische en sociale raad » : de Economische en Sociale Raad van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, ingesteld door de ordonnantie van 8 september 1994;
- 2° « gewestelijke overheidsopdracht » : de overheidsopdracht voor aanneming van werken of diensten in de zin van de wet van 15 juni 2006 betreffende overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten, en waarvoor de aanbestedende overheid het Brussels Hoofdstedelijk Gewest is of één van de publiekrechtelijke instellingen die door het Gewest zijn opgericht om te voldoen aan behoeften van algemeen belang;

PROJET D'ORDONNANCE**portant création d'un Observatoire
des prix de référence dans
les marchés publics au sein du
Conseil économique et social
de la Région de Bruxelles-Capitale**

Le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale,

Sur proposition du Ministre-Président du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale chargé des Pouvoirs locaux, de l'Aménagement du territoire, des Monuments et Sites et de la Propreté publique,

Après en avoir délibéré,

ARRÊTE :

Le Ministre-Président du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale chargé des Pouvoirs locaux, de l'Aménagement du territoire, des Monuments et Sites et de la Propreté publique est chargé de présenter au Parlement de la Région de Bruxelles-Capitale le projet d'ordonnance dont la teneur suit :

**CHAPITRE I^{ER}
Généralités***Article 1^{er}*

La présente ordonnance règle une matière visée à l'article 39 de la Constitution.

Article 2

Dans la présente ordonnance, on entend par :

- 1° « conseil économique et social » : le Conseil économique et social de la Région de Bruxelles-Capitale, institué par l'ordonnance du 8 septembre 1994;
- 2° « marché public régional » : le marché public de travaux ou de services au sens de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, fournitures et de services, et dont le pouvoir adjudicateur est la Région de Bruxelles-Capitale ou l'un des organismes de droit public créés par la Région pour satisfaire des besoins d'intérêt général;

3° « lokale overheidsopdracht » : de overheidsopdracht voor aanneming van werken of diensten in de zin van de wet van 15 juni 2006 betreffende overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten, en waarvoor de aanbestedende overheid een lokaal bestuur is.

Onder lokaal bestuur verstaat men de gemeente, het autonome gemeentebedrijf, de intercommunale en de meergemeentelijke politiezone van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest;

4° « toezicht op de lokale besturen » : het geheel van toezichtsmechanismen op de beslissingen van de lokale besturen die aan de Regering zijn toegewezen krachtens de ordonnantie van 14 mei 1998 houdende regeling van het administratief toezicht op de gemeenten van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, die van 19 juli 2001 houdende regeling van het administratief toezicht op de intercommunales van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en die van 19 juli 2001 houdende regeling van het administratief toezicht op de meergemeentelijke politiezones van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest;

5° « abnormale prijzen » : de prijzen die, in de zin van de artikelen 21 en 99 van het koninklijk besluit van 15 juli 2011 betreffende de plaatsing van overheidsopdrachten in de klassieke sectoren, de aanbestedende overheid abnormaal laag lijken in verhouding tot de uit te voeren prestaties of werken, of die zij als abnormaal laag moet of had moeten beschouwen;

6° « samenstelling en verantwoording van de prijs » : het geheel van elementen en verantwoordingen, zoals respectievelijk bedoeld door de artikelen 19 en 21, § 3, van het koninklijk besluit van 15 juli 2011 betreffende de plaatsing van overheidsopdrachten in de klassieke sectoren, die toelaten om te bepalen en te verklaren wat in een geboden prijs het aandeel is van de geleverde producten, het vervoer en de te verrichten en uit te voeren prestaties teneinde na te gaan of deze prijs juist is in het licht van de verstrekte indicaties, eventueel fouten vertoont en overeenstemt met de technische bepalingen van de overheidsopdracht;

7° « classificatie uit de gemeenschappelijke woordenlijst voor overheidsopdrachten » : classificaties die tot doel hebben het voorwerp van een overheidsopdracht te bepalen en die in de Europese wetgeving zijn opgenomen via de verordening (EG) nr. 213/2008.

HOOFDSTUK II

Het Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest

Artikel 3

Binnen de Economische en Sociale Raad wordt een Observatorium opgericht van de referentieprijzen voor de

3° « marché public local » : le marché public de travaux ou de services au sens de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, fournitures et de services, et dont le pouvoir adjudicateur est une administration locale.

Par administration locale, on entend la commune, la région communale autonome, l'intercommunale et la zone de police pluricommunale de la Région de Bruxelles Capitale;

4° « tutelle sur les administrations locales » : l'ensemble des mécanismes de tutelle attribués au Gouvernement sur les décisions des administrations locales, en vertu des ordonnances du 14 mai 1998 organisant la tutelle administrative sur les communes de la Région de Bruxelles-Capitale, du 19 juillet 2001 organisant la tutelle administrative sur les intercommunales de la Région de Bruxelles-Capitale, et du 19 juillet 2001 organisant la tutelle administrative sur les zones de police pluricommunales de la Région de Bruxelles-Capitale;

5° « prix anormaux » : les prix qui, au sens des articles 21 et 99 de l'Arrêté Royal du 15 juillet 2011 relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques, paraissent au pouvoir adjudicateur anormalement bas par rapport aux prestations ou aux travaux à exécuter, ou dont il doit considérer ou aurait dû considérer qu'ils sont anormalement bas;

6° « composition et justification du prix » : l'ensemble des éléments et justifications tels que visés respectivement par les articles 19 et 21, § 3, de l'Arrêté Royal du 15 juillet 2011 relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques, et utiles à déterminer et expliquer, dans un prix offert, notamment la part relative aux produits fournis, au transport et aux prestations d'exécution et de mise en œuvre de manière à en vérifier l'exactitude au regard des indications fournies, les erreurs éventuelles et la conformité aux clauses techniques du marché public;

7° « classification du vocabulaire commun pour les marchés publics » : classifications servant à définir l'objet d'un marché public, intégrées à la législation européenne par le règlement (CE) n° 213/2008.

CHAPITRE II

L'Observatoire des prix de référence des marchés publics en Région de Bruxelles-Capitale

Article 3

Il est institué, au sein du Conseil économique et social, un Observatoire des prix de référence des marchés publics

overheidsopdrachten van werken en diensten in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest (afgekort : het Observatorium), dat ermee belast wordt te voldoen aan de vraag die zowel op gewestelijk als op plaatselijk vlak bestaat om in een streven naar behoorlijk bestuur de aanbestedende overheid en in voorkomend geval haar toezichthoudende overheid bijstand te bieden bij de administratieve besluitvorming inzake overheidsopdrachten, met naleving van de geldende wetgeving ter zake.

Artikel 4

§ 1. – Het Observatorium wordt belast met de volgende opdrachten :

- 1° op verzoek van de aanbestedende overheid van een gewestelijke overheidsopdracht, van de Gewestregering in het kader van de uitoefening van het toezicht op de lokale besturen of van een aanbestedende overheid in het kader van de in artikel 8 bedoelde procedure, analyses uitvoeren over prijzen die gehanteerd worden door inschrijvers op overheidsopdrachten in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, wanneer de aanbestedende overheid redenen heeft om het abnormale karakter van de voorgestelde prijzen in vraag te stellen;
- 2° op grond van de motieven die volgens het Observatorium ten grondslag liggen aan de abnormale prijsaanbieding, algemene adviezen voorbereiden over de technische, en inzonderheid sociale en milieubepalingen, die overeenkomstig inzonderheid de artikelen 7, 8 en 14 van het Koninklijk Besluit van 15 juli 2011 opgenomen moeten worden in de opdrachtdocumenten voor werken of diensten, om zo, in het licht van de Europese en federale wetgeving inzake eerlijke en transparante mededinging van de inschrijvende bedrijven, een conforme toewijzing en uitvoering van de overheidsopdrachten in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest te bevorderen;
- 3° in het licht van de Europese en federale wetgeving ter zake, toezien op de prijzen die in het licht van de mededinging tussen inschrijvers op gewestelijke en lokale overheidsopdrachten, te beschouwen zijn als oneerlijk of frauduleus, en in dit verband tevens een gegevensbank ontwikkelen met een overzicht van de prijzen die het in het kader van de uitoefening van zijn opdrachten geobserveerd heeft;
- 4° sensibiliseren omtrent en kennis verspreiden over prijzen en optreden als tussenschakel tussen de aanbestedende overheden en de representatieve organisaties van de privésectoren vanuit een streven naar eerlijke mededinging tussen de inschrijvers en een conforme uitvoering van de overheidsbestellingen.

§ 2. – De Regering kan bij wege van een besluit de in deze ordonnantie vastgelegde opdrachten nader bepalen en uitbreiden. Zij kan meer bepaald, overeenkomstig de be-

de travaux et de services en Région de Bruxelles-Capitale (en abrégé : l'Observatoire), chargé de répondre à un besoin exprimé tant sur le plan régional que local, d'offrir, dans un souci de bonne administration, au pouvoir adjudicateur et, le cas échéant, à son autorité de tutelle, une aide à la prise de décision administrative en matière de marchés publics et en veillant au respect de la législation applicable en la matière.

Article 4

§ 1^{er}. – L'Observatoire est chargé des missions suivantes :

- 1° sur sollicitation du pouvoir adjudicateur d'un marché public régional, du Gouvernement régional dans le cadre de l'exercice de la tutelle sur les administrations locales ou d'un pouvoir adjudicateur dans le cadre de la procédure visée à l'article 8, fournir toute analyse relative à des prix soumissionnés dans le cadre des marchés publics en Région de Bruxelles-Capitale, lorsque le pouvoir adjudicateur a des raisons d'interroger le caractère anormal des prix proposés;
- 2° préparer, au regard des motifs identifiés par l'Observatoire comme ayant abouti à l'offre de prix anormaux, des avis généraux relatifs à l'insertion dans les documents du marché de travaux ou de services, conformément, notamment, aux articles 7, 8 et 14 de l'Arrêté Royal du 15 juillet 2011, de clauses techniques, notamment sociales ou environnementales de nature à renforcer, au regard des législations notamment européennes et fédérales en matière de concurrence loyale et transparente des entreprises soumissionnaires, l'attribution et l'exécution conforme des marchés publics en Région de Bruxelles-Capitale;
- 3° au regard des législations notamment européennes et fédérales en la matière, assurer une veille sur les prix relevant de politiques commerciales déloyales ou frauduleuses au regard des concurrences entre soumissionnaires dans le cadre des marchés publics régionaux et locaux, en ce compris la création d'une base de données recensant les prix observés dans le cadre de l'exercice de ses missions;
- 4° sensibiliser et diffuser les connaissances en matière de prix, et assurer une intermédiation entre les pouvoirs adjudicateurs et les organisations représentatives des secteurs privés dans la poursuite d'un objectif de concurrence loyale des soumissionnaires et d'exécution conforme des commandes publiques.

§ 2. – Le Gouvernement peut, par voie d'arrêté, préciser et renforcer les missions fixées par la présente ordonnance. Il peut notamment, conformément aux dispositions inscri-

palingen vervat in de artikelen 7 en 8, bijkomende bepalingen vastleggen in verband met het onderzoek door het Observatorium van de prijsaanbiedingen die kaderen in lokale overheidsopdrachten.

§ 3. – Onverminderd de regelgeving betreffende de openbaarheid van bestuur, verstrekken de betrokken overheden het Observatorium, spontaan of op verzoek van laatstgenoemde, de gegevens die het nodig heeft om zijn opdrachten uit te oefenen, en inzonderheid de met redenen omklede beslissingen inzake de gunning van een lokale of gewestelijke overheidsopdracht waarvoor een advies gevraagd is, alsook de verslagen of processen-verbaal van tenuitvoerlegging, wanneer deze van belang zijn voor de opdrachten van het Observatorium.

§ 4. – Het binnen de Economische en Sociale Raad van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest opgerichte Observatorium bezorgt jaarlijks een activiteiten-verslag aan de Regering, die dit binnen 60 dagen na ontvangst doorstuurt naar het Brussels Parlement.

Artikel 5

Het Observatorium kan samenwerken met gelijkaardige instellingen die bestaan in België, in andere staten en op het niveau van de Europese Unie.

HOOFDSTUK III Inwinnen van adviezen en aanbevelingen van het Observatorium over een gewestelijke overheidsopdracht

Artikel 6

§ 1. – De aanbestedende overheid van een gewestelijke overheidsopdracht kan, na alle nodige verantwoordingen te hebben vergaard, het Observatorium verzoeken een advies uit te brengen over de abnormale prijzen verbonden aan één of meerdere offertes die in het kader van deze opdracht zijn ingediend.

§ 2. – Alvorens de gunning ter kennis te brengen, moet de aanbestedende overheid van een gewestelijke overheidsopdracht, na overeenkomstig de artikelen 19 en 21 van het Koninklijk Besluit van 15 juli 2011 alle nodige verantwoordingen te hebben vergaard en wanneer deze verantwoordingen niet volstaan om dit abnormale karakter te verklaren, het Observatorium verzoeken een advies uit te brengen :

1° over de abnormale prijzen verbonden aan één of meerdere offertes die in het kader van deze opdracht zijn ingediend, wanneer het gaat om een opdracht van diensten waarvan het geraamde bedrag hoger is dan het bedrag opgenomen in artikel 105, § 1, 2° van het koninklijk besluit van 15 juli 2011 betreffende de plaatsing van overheidsopdrachten in de klassieke sectoren;

tes aux articles 7 et 8, fixer des dispositions complémentaires, organisant l'examen des prix offerts dans le cadre de marchés publics locaux par l'Observatoire.

§ 3. – Sans préjudice de la réglementation en matière de publicité de l'administration, les autorités concernées fournissent à l'Observatoire, spontanément ou à la demande de ce dernier, les informations nécessaires à l'exercice de ses missions, et notamment les décisions motivées d'attribution des marchés publics locaux et régionaux pour lesquels son avis a été sollicité, ainsi que les rapports ou procès-verbaux d'exécutions lorsque ceux-ci présentent un intérêt pour les missions de l'Observatoire.

§ 4. – L'Observatoire, institué au sein du Conseil économique et social de la Région de Bruxelles-Capitale, adresse chaque année un rapport d'activités au Gouvernement, qui le transmet endéans les 60 jours de sa réception au Parlement bruxellois.

Article 5

L'Observatoire peut collaborer avec les organismes similaires existant en Belgique, dans d'autres états et au niveau de l'Union européenne.

CHAPITRE III De la sollicitation d'avis et recommandations de l'Observatoire dans le cadre d'un marché public régional

Article 6

§ 1^{er}. – Le pouvoir adjudicateur d'un marché public régional peut, après avoir recueilli l'ensemble des justifications nécessaires, solliciter l'avis de l'Observatoire quant aux prix anormaux ressortissant à une ou plusieurs offres, déposées dans le cadre de ce marché.

§ 2. – Avant toute notification d'attribution, le pouvoir adjudicateur d'un marché public régional doit, après avoir, conformément aux articles 19 et 21 de l'Arrêté Royal du 15 juillet 2011, recueilli l'ensemble des justifications nécessaires et lorsque ces justifications sont insuffisantes à expliquer ce caractère anormal, solliciter l'avis de l'Observatoire :

1° quant aux prix anormaux ressortissant à une ou plusieurs offres déposées dans le cadre de ce marché, lorsque le marché en question constitue un marché de services dont le montant estimé dépasse le montant inscrit à l'article 105, § 1^{er}, 2° de l'Arrêté Royal du 15 juillet 2011 relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques;

2° over de abnormale prijzen verbonden aan één of meerdere offertes die in het kader van deze opdracht zijn ingediend, wanneer het gaat om een opdracht van werken waarvan het geraamde bedrag hoger is dan het bedrag van de werken van klasse 2 opgenomen in artikel 3, § 2, van het koninklijk besluit van 26 september 1991 tot vaststelling van bepaalde toepassingsmaatregelen van de wet van 20 maart 1991 houdende regeling van de erkenning van aannemers van werken;

3° over alle prijzen verbonden aan de ingediende offertes, wanneer de overheidsopdracht overeenstemt met de classificaties uit de gemeenschappelijke woordenlijst voor overheidsopdrachten welke voorkomen op de door de Regering op voorstel van de Economische en Sociale Raad bepaalde lijst van overheidsbestellingen waarvoor een groot risico bestaat op oneerlijke concurrentiepraktijken.

§ 3. – De door het Observatorium uitgebrachte adviezen en aanbevelingen over gewestelijke overheidsopdrachten worden aan de aanbestedende overheden die hierom verzocht hebben, bezorgd :

1° binnen de vijftien dagen na de dag waarop een advies gevraagd is over de prijzen die gehanteerd worden door een inschrijver op een opdracht van diensten;

2° binnen de vijftientig dagen na de dag waarop een advies gevraagd is over de prijzen die gehanteerd worden door een inschrijver op een opdracht van werken.

Wanneer het in deze paragraaf bedoelde advies niet binnen de voormelde of desgevallend conform de in artikel 10 vervatte bepalingen verlengde termijn wordt bezorgd, wordt het geacht verkregen te zijn.

§ 4. – Overeenkomstig de bepalingen van artikel 3, § 3, bezorgt de aanbestedende overheid van een gewestelijke overheidsopdracht het Observatorium ter informatie de offertes en verkregen verantwoordingen met betrekking tot de abnormale prijzen, die dit abnormale karakter naar haar oordeel afdoende verklaren.

HOOFDSTUK IV

Inwinnen van adviezen en aanbevelingen van het Observatorium over een lokale overheidsopdracht

Artikel 7

§ 1. – De Regering verzoekt het Observatorium voor de gunningsbeslissingen die bij haar aanhangig gemaakt worden in het kader van het toezicht op de lokale overheidsopdrachten, een advies uit te brengen :

1° over de abnormale prijzen verbonden aan één of meerdere offertes die in het kader van deze opdracht zijn ingediend;

2° quant aux prix anormaux ressortissant à une ou plusieurs offres déposées dans le cadre de ce marché, lorsque le marché en question constitue un marché de travaux dont le montant estimé dépasse le montant des travaux de classe 2 inscrit à l'article 3, § 2, de l'Arrêté Royal du 26 septembre 1991 fixant certaines mesures d'application de la loi du 20 mars 1991 organisant l'agrégation d'entrepreneurs de travaux;

3° quant à l'ensemble des prix ressortissant aux offres déposées, lorsque le marché public correspond aux classifications du vocabulaire commun pour les marchés publics figurant sur la liste des commandes publiques présentant un risque important de pratiques concurrentielles déloyales, arrêtée par le Gouvernement sur proposition du Conseil économique et social.

§ 3. – Les avis et recommandations de l'Observatoire portant sur des marchés publics régionaux sont transmis aux pouvoirs adjudicateurs qui les sollicitent :

1° dans les quinze jours à dater du jour où elle a été transmise pour la demande d'avis relative aux prix soumissionnés dans le cadre d'un marché de services;

2° dans les vingt-cinq jours à dater du jour où elle a été transmise pour la demande d'avis relative aux prix soumissionnés dans le cadre d'un marché de travaux.

Lorsque l'avis visé au présent paragraphe n'est pas transmis dans les délais précités, le cas échéant, prorogés conformément aux dispositions prévues à l'article 10, il est réputé acquis.

§ 4. – Conformément aux dispositions de l'article 3, § 3, le pouvoir adjudicateur d'un marché public régional transmet pour information à l'Observatoire, les offres et justifications obtenues quant aux prix anormaux dont il a considéré qu'elles étaient suffisantes à expliquer ce caractère anormal.

CHAPITRE IV

De la sollicitation d'avis et recommandations de l'Observatoire dans le cadre d'un marché public local

Article 7

§ 1^{er}. – Le Gouvernement, pour les décisions d'attribution dont il est saisi dans l'exercice de la tutelle sur les marchés publics locaux, sollicite l'avis de l'Observatoire :

1° quant aux prix anormaux ressortissant à une ou plusieurs offres déposées dans le cadre de ce marché;

2° over alle prijzen verbonden aan de ingediende offertes, wanneer de overheidsopdracht overeenstemt met de classificaties uit de gemeenschappelijke woordenlijst voor overheidsopdrachten welke voorkomen op de door de Regering op voorstel van de Economische en Sociale Raad bepaalde lijst van overheidsbestellingen waarvoor een groot risico bestaat op oneerlijke concurrentiepraktijken.

§ 2. – De adviezen en aanbevelingen van het Observatorium over lokale overheidsopdrachten worden aan de Regering die hierom verzoekt, bezorgd binnen de door laatstgenoemde bepaalde termijn en minstens vijf werkdagen te rekenen van de dag volgend op die van de indiening van de aanvraag.

§ 3. – Wanneer het in de vorige paragraaf bedoelde advies niet binnen de vastgestelde of desgevallend conform de in artikel 10 vervatte bepalingen verlengde termijn wordt bezorgd, wordt het geacht verkregen te zijn.

Artikel 8

§ 1. – Onverminderd de in artikel 7 vervatte bepalingen kan de aanbestedende overheid van een lokale overheidsopdracht, onder de algemene voorwaarden en binnen de algemene proceduretermijnen die de Regering bepaalt, aan de Regering om advies van het Observatorium verzoeken met betrekking tot de prijs van één of meerdere ingediende offertes die naar aanleiding van deze opdracht zijn ingediend.

§ 2. – Onverminderd de bepalingen bedoeld in artikel 7 moet de aanbestedende overheid van een lokale overheidsopdracht volgens de algemene voorwaarden en binnen de algemene termijnen voor de procedure die de Regering vastlegt, alvorens de gunning ter kennis te brengen en na alle nodige verantwoordingen te hebben vergaard, overeenkomstig de artikelen 19 en 21 van het koninklijk besluit van 15 juli 2011, via de Regering het Observatorium verzoeken een advies uit te brengen over de in de ingediende offertes vastgestelde prijzen, wanneer de overheidsopdracht overeenstemt met de classificaties uit de gemeenschappelijke woordenlijst voor overheidsopdrachten welke voorkomen op de door de Regering bepaalde lijst van overheidsbestellingen waarvoor een groot risico bestaat op oneerlijke concurrentiepraktijken.

§ 3. – Wanneer de in de vorige paragraaf bedoelde adviezen niet binnen de vastgestelde of desgevallend conform de in artikel 10 vervatte bepalingen verlengde termijn worden bezorgd, worden zij geacht verkregen te zijn.

2° quant à l'ensemble des prix ressortissant aux offres déposées lorsque le marché public correspond aux classifications du vocabulaire commun pour les marchés publics figurant sur la liste des commandes publiques présentant un risque important de pratiques concurrentielles déloyales, arrêtée par le Gouvernement sur proposition du Conseil économique et social.

§ 2. – Les avis et recommandations de l'Observatoire portant sur des marchés publics locaux sont transmis au Gouvernement qui les sollicite, dans les délais que détermine ce dernier, et au moins cinq jours ouvrables à dater du lendemain de sa demande.

§ 3. – Lorsque l'avis visé au précédent paragraphe n'est pas transmis dans les délais fixés, le cas échéant, prorogés conformément aux dispositions prévues à l'article 10, il est réputé acquis.

Article 8

§ 1^{er}. – Sans préjudice des dispositions visées à l'article 7, aux conditions générales et dans les délais généraux de procédure que déterminera le Gouvernement, le pouvoir adjudicateur d'un marché public local peut solliciter du Gouvernement l'avis de l'Observatoire quant aux prix d'une ou plusieurs offres déposées dans le cadre de ce marché.

§ 2. – Sans préjudice des dispositions visées à l'article 7, aux conditions générales et dans les délais généraux de procédure que déterminera le Gouvernement, le pouvoir adjudicateur d'un marché public local doit, avant toute notification d'attribution et après avoir recueilli l'ensemble des justifications nécessaires, conformément aux articles 19 et 21 de l'Arrêté Royal du 15 juillet 2011, solliciter auprès du Gouvernement l'avis de l'Observatoire quant aux prix ressortissant aux offres déposées, lorsque le marché public correspond aux classifications du vocabulaire commun pour les marchés publics figurant sur la liste des commandes publiques présentant un risque important de pratiques concurrentielles déloyales, arrêtée par le Gouvernement.

§ 3. – Lorsque les avis visés au précédent paragraphe ne sont pas transmis dans les délais fixés, le cas échéant, prorogés conformément aux dispositions prévues à l'article 10, ils sont réputés acquis.

HOOFDSTUK V
Bepalingen die van toepassing zijn
op alle adviesaanvragen

Artikel 9

Wanneer de aanbestedende overheid van een gewestelijke of lokale overheidsopdracht bij het Observatorium een advies inwint :

1° dient zij te preciseren welke personen aangesteld zijn voor het uitvoeren van alle prijsonderzoeken conform de wet van 15 juni 2006 op de overheidsopdrachten en de daarop betrekking hebbende uitvoeringsbesluiten.

Zonder afbreuk te doen aan de uitoefening van de opdrachten en verplichtingen van deze laatsten en aan de verantwoordelijkheid die zij dragen, wordt de aanbestedende overheid bij een vrijwillige of verplichte adviesaanvraag geacht het Observatorium een onderzoeksoopdracht toe te vertrouwen, zoals bepaald is in artikel 21, § 2, van het koninklijk besluit van 15 juli 2011 betreffende de plaatsing van overheidsopdrachten in klassieke sectoren.

2° dient zij alle stukken te bezorgen die nuttig zijn met het oog op de voorbereiding van het advies van het Observatorium en inzonderheid de uittreksels uit de opdrachtdocumenten en de technische bepalingen waardoor de producten, diensten en uitvoeringen met een abnormale prijs omschreven worden, de prijslijsten, meetstaten, verslagen van de projectontwerper en alle van de inschrijver verkregen verantwoordingen met betrekking tot de prijzen en de samenstelling ervan, conform artikel 21, § 3, van het Koninklijk Besluit van 15 juli 2011.

Artikel 10

De in de artikelen 6, § 3, 7, § 2, en 8, § 3, bedoelde termijnen worden verlengd, wanneer de doorgestuurde adviesaanvraag niet de elementen bevatte die in het licht van de verstrekking van dit advies nuttig zijn en na kennisgeving door het Observatorium, voordat de eerste termijn verstrijkt. Deze verlenging kan slechts eenmaal verworven worden en dit voor een duur van maximaal vijf dagen te rekenen vanaf de ontvangst van het volledige dossier.

Artikel 11

De adviezen van het Observatorium zijn niet bindend, ongeacht of zij vrijwillig of verplicht werden ingewonnen.

Artikel 12

Het Observatorium houdt zich aan het recht op het zakegeheim en mag deze gegevens slechts gebruiken voor

CHAPITRE V
Dispositions applicables à
l'ensemble des sollicitations d'avis

Article 9

En sollicitant l'avis de l'Observatoire, le pouvoir adjudicateur du marché public régional ou local :

1° précisera quelles sont les personnes désignées aux fins d'effectuer toutes les vérifications des prix conformément à la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à ses arrêtés d'application.

Sans préjudice de l'exercice des missions et obligations de ces dernières ainsi que de la responsabilité qui leur incombe, par la sollicitation, volontaire ou obligatoire, de l'Observatoire, le pouvoir adjudicateur est réputé confier à celui-ci une mission de vérification telle que le prévoient les dispositions de l'article 21, § 2, de l'Arrêté Royal du 15 juillet 2011 relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques;

2° joindra l'ensemble des pièces utiles à la préparation de l'avis de l'Observatoire et notamment, les extraits des documents du marché et les clauses techniques définissant les produits, services et mises en œuvre dont le prix est anormal, les bordereaux de prix, métrés, rapports de l'auteur de projet, et l'ensemble des justifications obtenues auprès du soumissionnaire quant aux prix et à leurs compositions, conformément à l'article 21, § 3, de l'Arrêté Royal du 15 juillet 2011.

Article 10

Les délais visés aux articles 6, § 3, 7, § 2, et 8, § 3, sont prorogés, lorsque la demande d'avis transmise ne comportait pas les éléments utiles à cet avis et sur notification de l'Observatoire, avant l'expiration du premier délai. Cette prorogation ne sera acquise qu'une seule fois et pour une durée de cinq jours au plus à dater de la réception du dossier complet.

Article 11

Qu'ils aient été recueillis de manière volontaire ou obligatoire, les avis de l'Observatoire ne sont pas contraignants.

Article 12

L'Observatoire agit dans le respect du droit au secret des affaires et ne pourra utiliser ces données à d'autres fins que

andere doeleinden, wanneer deze ressorteren onder de uitoefening van de opdrachten die het krachtens deze ordonnantie toegewezen heeft gekregen.

De adviezen en aanbevelingen van het Observatorium worden vertrouwelijk bezorgd aan de aanbestedende overheden die hierom verzocht hebben.

Zolang de aanbestedende overheid geen beslissing genomen heeft over de gunning van de opdracht die zij ter advies heeft voorgelegd, is het Observatorium verplicht de stukken die er in het kader van de procedure aan bezorgd zijn, vertrouwelijk te behandelen.

Desgevallend worden de adviezen gepubliceerd of bekendgemaakt aan het publiek, meer bepaald via het in artikel 4, § 4, bedoelde verslag. Dit gebeurt anoniem en met inachtneming van de bepalingen inzake het beroepsgeheim.

HOOFDSTUK VI Wijziging van de ordonnanties betreffende het administratief toezicht

Artikel 13

In artikel 6 van de ordonnantie van 14 mei 1998 houdende regeling van het administratief toezicht op de gemeenten van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest wordt een nieuwe paragraaf toegevoegd, die luidt als volgt :

« § 3. – De Regering bezorgt het Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten de akten van de gemeentelijke overheden die aan haar advies onderworpen zijn of verzoekt de gemeente om dit te doen. ».

Artikel 14

In artikel 6 van de ordonnantie van 19 juli 2001 houdende regeling van het administratief toezicht op de intercommunales van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest wordt een nieuwe slotalinea toegevoegd, die luidt als volgt :

« De Regering bezorgt het Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten de akten van de intercommunales die aan haar advies onderworpen zijn of verzoekt de intercommunale om dit te doen. ».

Artikel 15

In artikel 6 van de ordonnantie van 19 juli 2001 houdende regeling van het administratief toezicht op de meergemeentezones van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest wordt een nieuwe slotalinea toegevoegd, die luidt als volgt :

« De Regering bezorgt het Observatorium van de referentieprijzen voor de overheidsopdrachten de akten van de

celles qui ressortissent à l'exercice des missions qui lui sont assignées en vertu de la présente ordonnance.

Les avis et recommandations de l'Observatoire sont transmis à titre confidentiel aux pouvoirs adjudicateurs qui les sollicitent.

Aussi longtemps que le pouvoir adjudicateur n'a pas pris de décision quant à l'attribution du marché dans le cadre duquel son avis est sollicité, l'Observatoire est tenu d'assurer la confidentialité des documents relatifs à la procédure qui lui sont confiés.

Le cas échéant, les avis sont publiés ou communiqués au public, notamment à travers le rapport visé à l'article 4, § 4, de manière anonyme, dans le respect des dispositions en matière de secret professionnel.

CHAPITRE VI Modification des ordonnances en matière de tutelle administrative

Article 13

Un nouveau paragraphe est ajouté à l'article 6 de l'ordonnance du 14 mai 1998, organisant la tutelle administrative sur les communes de la Région de Bruxelles-Capitale, libellé comme suit :

« § 3. – Le Gouvernement transmet ou invite la commune à transmettre à l'Observatoire des prix de référence dans les marchés publics, les actes des autorités communales soumis à ses avis. ».

Article 14

Un nouvel alinéa final est ajouté à l'article 6 de l'ordonnance du 19 juillet 2001, organisant la tutelle administrative sur les intercommunales de la Région de Bruxelles-Capitale, libellé comme suit :

« Le Gouvernement transmet ou invite l'intercommunale à transmettre à l'Observatoire des prix de référence dans les marchés publics, les actes des intercommunales soumis à ses avis. ».

Article 15

Un nouvel alinéa final est ajouté à l'article 6 de l'ordonnance du 19 juillet 2001, organisant la tutelle administrative sur les zones pluricomunales de la Région de Bruxelles-Capitale, libellé comme suit :

« Le Gouvernement transmet ou invite les autorités des zones pluricomunales à transmettre à l'Observatoire des

overheden van de meergemeentezones die aan haar advies onderworpen zijn of verzoekt de overheden van de meergemeentezones om dit te doen. ».

HOOFDSTUK VII Overgangsbepaling

Artikel 16

Deze ordonnantie treedt in werking tien dagen na de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad*, uitgezonderd de bepalingen vervat in de artikelen 7 en 8, waarvan de inwerkingtreding bepaald wordt bij Regeringsbesluiten die de toepassingsmodaliteiten ervan bepalen.

De bindende bepalingen hierin zijn enkel van toepassing op de gewestelijke overheidsopdrachten die nog niet het voorwerp hebben uitgemaakt van maatregelen van bekendmaking.

Brussel, 13 februari 2014

De Minister-President van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering bevoegd voor de Plaatselijke Besturen, Ruimtelijke Ordening, Monumenten en Landschappen en Openbare Nethheid,

Rudi VERVOORT

De Minister belast met Tewerkstelling, Economie, Buitenlandse Handel en Wetenschappelijk Onderzoek,

Céline FREMAULT

prix de référence dans les marchés publics, les actes des autorités des zones pluricommunales soumis à ses avis. ».

CHAPITRE VII Disposition transitoire

Article 16

La présente ordonnance entre vigueur dix jours à dater de sa publication au *Moniteur belge*, à l'exception des dispositions inscrites aux articles 7 et 8 dont l'entrée en vigueur sera déterminée par arrêtés du Gouvernement portant les modalités de leur application.

Seuls les marchés publics régionaux qui n'ont pas encore fait l'objet de mesures de publicité se voient appliquer les dispositions contraignantes qu'elle porte.

Bruxelles, le 13 février 2014

Le Ministre-Président du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale chargé des Pouvoirs locaux, de l'Aménagement du territoire, des Monuments et Sites et de la Propreté publique,

Rudi VERVOORT

La Ministre chargée de l'Emploi, de l'Economie, du Commerce extérieur et de la Recherche scientifique,

Céline FREMAULT

